

UNIVERSIDAD COMPLUTENSE DE MADRID
FACULTAD DE DERECHO



TESIS DOCTORAL

Proxenetismo

MEMORIA PARA OPTAR AL GRADO DE DOCTOR
PRESENTADA POR

Rafael Acosta Patiño

DIRECTOR:

José María Rodríguez Devesa

Madrid, 2015

Rafael Acosta Patifio

TP
1983

022



* 5 3 0 9 8 6 0 0 6 3 *

UNIVERSIDAD COMPLUTENSE

83-327094-6

PROXENETISMO

Departamento de Derecho Penal
Facultad de Derecho
Universidad Complutense de Madrid
1983



BIBLIOTECA

Colección Tesis Doctorales. Nº 22/83

© Rafael Acosta Patiño
Edita e imprime la Editorial de la Universidad
Complutense de Madrid. Servicio de Reprografía
Noviciado, 3 Madrid-8
Madrid, 1983
Xerox 9200 XB 480
Depósito Legal: M-1852-1983

-1-

UNIVERSIDAD COMPLUTENSE DE MADRID

FACULTAD DE DERECHO

PROXENETISMO

Tesis para acceder al grado de Doctor
presentada por RAFAEL ACOSTA PATIÑO

Dirigida por el Catedrático de Derecho penal
Dr. D. José María RODRIGUEZ DEDESA

Facultad de Derecho
Departamento de Derecho penal
Universidad Complutense de Madrid.

Madrid, diciembre de 1981.

INDICE DE MATERIAS

	Págs.
ABREVIATURAS.....	25
INTRODUCCION.....	28

CAPITULO PRIMERO

PRIMERA PARTE: DEFINICION Y CONCEPTO DE PROSTITU-
TUCION.....

	32
I.- <u>La prostitución en la antigüedad</u>	35
A.- <u>Prostitución sagrada</u>	35
B.- <u>Prostitución civil</u>	38
II.- <u>Estudio analítico de los antecedentes de la prostitución</u>	41
III.- <u>Análisis de la acogida que ha mereci- do la prostitución en diferentes pue- blos y épocas</u>	43
A.- <u>Grecia</u>	43
B.- <u>Roma</u>	44
C.- <u>Edad Media</u>	45
IV.- <u>Modo de vida de las prostitutas en re- gimen de carilla</u>	46

SEGUNDA PARTE: <u>DIFERENTES SISTEMAS ADOPTADOS</u>	
<u>PARA EL TRATAMIENTO DE LA PROS-</u>	
<u>TITUCION.....</u>	49
I.- <u>Sistema de reclamación de la pros-</u>	
<u>titución.....</u>	49
A.- <u>Concepto y definición.....</u>	50
B.- <u>El sistema de reclamación de</u>	
<u>la prostitución a lo largo de la</u>	
<u>historia.....</u>	50
1. En la Edad Antigua.....	50
2. En la Edad Media.....	52
3. En la Edad Moderna.....	57
4. En la Edad Contemporánea.....	60
C.- <u>Análisis de la labor reclama-</u>	
<u>ria española.....</u>	66
D.- <u>Política criminal adoptada por es-</u>	
<u>te sistema.....</u>	69
E.- <u>Reclamación actual. Concepto y</u>	
<u>definición.....</u>	72
F.- <u>Partidarios del sistema de regla-</u>	
<u>mentación. Sus argumentos.....</u>	73
1. San Agustín.....	73
2. Santo Tomás.....	74
3. Rafael Eslava.....	74
G.- <u>Adversarios del sistema de regla-</u>	
<u>mentación. Sus argumentos.....</u>	75

	Págs.
1. Padre Juan de Mariana.....	76
2. Constanancio Bernaldo de Quiros..	77
3. Antonio Navarro Fernandez.....	78
4. Julián Juderías.....	79
5. Marcelino Zalba.....	79
6. Quintiliano Saldaña.....	80
7. Luis Jimenez de Asua.....	80
8. Eusebio Gómez y Enrique Affa- lón.....	81
9. San Alfonso Maria Ligorio.....	81
10. Antonio Pavissich.....	82
11. Ivan Bloch.....	82
12. Congreso de la Federación Aboli- cionista Internacional.....	83
H.- <u>Movimientos que propugnan actual- mente el sistema reglamentarista..</u>	84
I.- <u>Países que mantienen el sistema de reglamentación de la prostitución.</u>	86
II.- <u>Sistema prohibicionista de la prosti- tución.....</u>	86
A.- <u>Concepto y definición.....</u>	86
B.- <u>Evolución histórica.....</u>	87
1. En el Antiguo Testamento.....	87
2. En la Roma Imperial.....	88
3. En la España Visigoda.....	88
4. En la Iglesia conciliar.....	89

	Págs.
5. En la España de final del reinado de los Austrias y comienzo de los Borbones.....	91
6. En el reinado de Fernando VII....	92
7. En la época actual.....	93
C.- <u>Razones que justifican este sistema..</u>	93
D.- <u>Reservas contra este sistema.....</u>	94
E.- <u>Países que mantienen el sistema prohibicionista de la prostitución.....</u>	97
III.- <u>Sistema abolicionista de la prostitución.</u>	98
A.- <u>Concepto y definición.....</u>	98
B.- <u>Fundamentos del sistema.....</u>	98
C.- <u>Evolución histórica del sistema.....</u>	100
D.- <u>Proyectos, convenios y tratados internacionales.....</u>	101
E.- <u>El sistema abolicionista de la prostitución en España.....</u>	112
F.- <u>Defensores del abolicionismo de la prostitución en España.....</u>	113
1. Marcelino Zalba.....	113
2. Juan A. Venfoso.....	114
3. Rafael García y García Castro.....	115
G.- <u>Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956.....</u>	116

	Págs.
H.- <u>Adhesión de España al Convenio Internacional de 1950.....</u>	117
I.- <u>Principios proclamados por la Federación Abolicionista Internacional de la prostitución.....</u>	118
J.- <u>Países que mantienen el sistema abolicionista de la prostitución.</u>	120
IV.- <u>Sistema de neorreclamación de la prostitución.....</u>	123
A.- <u>Concepto y definición.....</u>	123
B.- <u>Origen del sistema.....</u>	124
C.- <u>Países que mantienen el sistema neorreclamación de la prostitución.....</u>	124
V.- <u>Consideraciones finales al estudio sobre la problemática histórico-jurídica de la prostitución.....</u>	124
Notas al Capítulo Primero	129

CAPITULO SEGUNDO

" PRIMERA PARTE: <u>ANÁLISIS DE LAS FIGURAS DE PROXENETA y RUFIAN.....</u>	140
I.- <u>Reseña histórica de la figura del proxeneta.....</u>	140

	Págs.
A.- <u>Epoca homérica</u>	141
B.- <u>Edad media</u>	142
C.- <u>Epoca actual</u>	143
II.- <u>Definición y concepto de las acepciones más usuales referidas al proxeneta a lo largo de la historia</u>	144
A.- <u>Proxenetes</u>	144
B.- <u>Alcahuete</u>	145
C.- <u>Celesfina</u>	145
1. Síntesis histórica del celestinaje.....	145
2. Presentación de la figura según Ovidio.....	146
3. Descripción de la figura según Dufour.....	148
4. El celestinaje según el Arcipreste de Hita.....	150
5. La figura de celestina según Fernando de Rojas.....	154
6. Los discípulos de "celestina".....	157
III.- <u>Definición y concepto de rufián</u>	160
IV.- <u>Diferencias conceptuales y sustanciales entre las conductas del rufián y del proxeneta</u>	161

	Págs.
A.- <u>Nuestro concepto sobre la figura del proxeneta.....</u>	161
B.- <u>Nuestro concepto sobre la figura del rufián.....</u>	163
C.- <u>Diferencia real entre ambas conductas.....</u>	163
V.- <u>Necesidad de analizar las conductas y acciones de estos dos personajes a la hora de aplicar las sanciones que procedan</u>	167
VI.- <u>La figura del rufián en la legislación penal moderna.....</u>	171
A.- <u>Legislación europea.....</u>	171
1. Alemania Federal.....	171
2. Austria.....	172
3. Suiza.....	173
B.- <u>Legislación iberoamericana.....</u>	173
1. Argentina.....	174
2. Bolivia.....	174
3. Brasil.....	175
4. Colombia.....	175
5. Costa Rica.....	178
6. Ecuador.....	178
7. Guatemala.....	179
8. México.....	180
9. Nicaragua.....	180

	Págs
10. Perú.....	181
11. Puerto Rico.....	181
12. El Salvador.....	182
13. Venezuela.....	182
14. Proyecto de Código penal tipo para Latinoamérica	182
15. Algunas consideraciones sobre los textos presen- tados.....	183
VII.- <u>Desarrollo de la conducta deli-</u> <u>cua del rufián en el proceso</u> <u>codificador español.....</u>	185
A.- <u>Códigos penales y leyes es-</u> <u>peciales.....</u>	185
B.- <u>Anteproyectos y proyectos</u> <u>de Código penal.....</u>	187
VIII.- <u>Posibles influencias que han</u> <u>coadyuvado a la imprecisión</u> <u>conceptual.....</u>	189
IX.- <u>Interpretaciones del concepto de</u> <u>rufián en la actualidad.....</u>	193
A.- <u>La Fiscalía del TS.....</u>	194
B.- <u>Audiencia de Madrid, Sala Es-</u> <u>pecial de Apelaciones y Re-</u> <u>visiones, Ley sobre Peligro-</u> <u>sidad y Rehabilitación So-</u> <u>sial, Sentencias que no com-</u> <u>parten nuestro criterio res-</u>	

	Págs.
<u>pecho de la figura del rufián.....</u>	197
C.- <u>Audiencia de Madrid, Sala Espe-</u> <u>cial de Apelaciones y Revisio-</u> <u>nes, Ley sobre Peligrosidad y</u> <u>Rehabilitación Social, Sentencias</u> <u>que comparien nuestro criterio</u> <u>respecto de la figura del ru-</u> <u>fián.....</u>	214
D.- <u>La jurisprudencia del TS.....</u>	227
SEGUNDA PARTE: <u>EL DELITO DE PROXENETISMO.....</u>	229
I.- <u>Síntesis histórica del delito de</u> <u>proxenetismo.....</u>	229
A.- <u>En el Derecho antiguo.....</u>	229
B.- <u>En el Derecho Romano.....</u>	231
1. Algunas consideraciones sobre las conductas tipificadas y penadas en el Derecho romano. Ley Julia.....	233
2. Leyes dadas por el Emperador Domiciano.....	236
C.- <u>En el Edicto del Papa Ceferino..</u>	239
D.- <u>En la ley dictada por Teodosio</u> <u>El Joven.....</u>	241
E.- <u>En la Constitución XIV dada por</u> <u>el Emperador Justiniano Augusto.</u>	241

	págs.
II.- <u>El delito de proxenefismo en el</u>	
<u>derecho español</u>	243
A.- <u>En el derecho visigodo</u>	243
B.- <u>En los Fueros</u>	245
1. <u>El Fuero de Baeza</u>	246
2. <u>El Fuero de Cuenca</u>	246
3. <u>El Fuero de Coria</u>	247
4. <u>El Fuero de Urviesca</u>	248
C.- <u>En Las Siete Partidas</u>	249
D.- <u>En el reinado de Enrique IV</u>	252
E.- <u>En los reinados de Juana La Loca,</u> <u>Carlos I y Felipe II</u>	254
F.- <u>En la literatura española de la</u> <u>época cervantina</u>	254
G.- <u>En el reinado de Carlos III</u>	257
H.- <u>En el reinado de Fernando VII</u>	257
I.- <u>Consideraciones sobre las leyes</u> <u>recopiladas</u>	258
III.- <u>El delito de proxenefismo en la codi-</u>	
<u>ficación penal española</u>	259
A.- <u>Proyecto de Código penal de 1821</u> ..	259
B.- <u>Código penal de 1822</u>	262
C.- <u>Código penal de 1848</u>	263
D.- <u>Código penal de 1850</u>	265
E.- <u>Anteproyecto de Código penal 1870</u> ..	265
F.- <u>Código penal de 1870</u>	269

	Págs.
G.- <u>Reforma al Código penal de 1870</u>	
<u>en 1904</u>	269
H.- <u>Código penal de 1928</u>	274
I.- <u>Código penal de 1932</u>	278
J.- <u>Código penal de 1944</u>	280
K.- <u>Código penal texto revisado de</u>	
<u>1963</u>	282
L.- <u>Anteproyectos y proyectos de código</u>	
<u>penal español que no se convirtieron en ley</u>	290
IV.- <u>El delito de proxenetismo en el derecho</u>	
<u>europeo</u>	293
A.- <u>Alemania Democrática</u>	294
B.- <u>Alemania Federal</u>	294
C.- <u>Austria</u>	295
D.- <u>Francia</u>	295
E.- <u>Holanda</u>	296
F.- <u>Inglaterra</u>	296
G.- <u>Italia</u>	296
H.- <u>Portugal</u>	297
I.- <u>Suecia</u>	297
J.- <u>Suiza</u>	298
K.- <u>URSS</u>	299
L.- <u>Aspectos coincidentes en las legislaciones</u>	
<u>presentadas</u>	299
V.- <u>El delito de proxenetismo en el derecho</u>	
<u>Iberoamericano</u>	300
A. <u>Argentina</u>	300

	Págs
B.- <u>Bolivia</u>	301
C.- <u>Brasil</u>	302
D.- <u>Colombia</u>	303
E.- <u>Costa Rica</u>	303
F.- <u>Cuba</u>	303
G.- <u>Chile</u>	304
H.- <u>República Dominicana</u>	304
I.- <u>Ecuador</u>	305
J.- <u>Guatemala</u>	305
K.- <u>Malí</u>	305
L.- <u>Honduras</u>	306
LL.- <u>México</u>	306
M.- <u>Nicaragua</u>	307
N.- <u>Panamá</u>	307
ñ.- <u>Paraguay</u>	307
O.- <u>Perú</u>	308
P.- <u>Puerto Rico</u>	308
Q.- <u>El Salvador</u>	308
R.- <u>Uruguay</u>	309
S.- <u>Venezuela</u>	309
T.- <u>Apreciaciones generales sobre el proxenefismo en los códigos penales ibero-americanos</u>	310
Notas al Capítulo Segundo.....	312

CAPITULO TERCERO

	Págs.
PRIMERA PARTE: <u>EL BIEN JURIDICO PROTEGIDO EN EL</u> <u>DELITO DE PROXENETISMO, LAS BUE-</u> <u>DAS COSTUMBRES Y LA LIBERTAD</u> <u>SEXUAL INDIVIDUAL.....</u>	340
I.- <u>Sistema del Tif. IX del C.penal espa-</u> <u>ñol.....</u>	340
A.- <u>Planteamiento del esquema legal.....</u>	340
B.- <u>Reflexiones sobre el título en gene-</u> <u>ral.....</u>	340
II.- <u>Consideraciones sobre el nombre legal</u> <u>"honestidad".....</u>	342
III.- <u>El bien jurídico protegido en el Capí-</u> <u>tulo VI del Tif. IX del C.p. no es la</u> <u>"honestidad" en sentido estricto.....</u>	342
IV.- <u>Diferentes acepciones sobre "honestidad"</u>	343
A.- <u>La Real Academia de la lengua.....</u>	343
B.- <u>La literatura jurídico-española.....</u>	343
C.- <u>La literatura ibero-americana.....</u>	345
D.- <u>La jurisprudencia del T.S.</u>	346
V.- <u>La "honestidad" a que se refiere el Tif.</u> <u>IX del Lib. II del C.p. vincula compor-</u> <u>tamientos afines con las buenas costum-</u> <u>bres y la libertad sexual individual....</u>	348
VI.- <u>Requisitos mínimos que integran el con-</u> <u>cepto de "honestidad".....</u>	349

	Págs.
VII.- <u>Pluralidad de bienes jurídicos prote-</u> <u>gidos en el Cap. VI del Tít. IX del</u> <u>Lib. II del C. penal</u>	350
VIII.- <u>Sistema del Cap. VI "Delitos relativos</u> <u>a la prostitución"</u>	350
A.- <u>La doctrina</u>	352
B.- <u>El Tribunal Supremo</u>	357
IX.- <u>Tipo básico del delito de proxenetismo</u> <u>Las buenas costumbres</u>	360
A.- <u>Las buenas costumbres como bien</u> <u>jurídico protegido</u>	361
1. En las Leyes recopiladas.....	361
2. En la doctrina clásica españo-	
1a.....	362
3. En el C.p. español de 1822.....	363
4. En los comentaristas del C.p.	
de 1848.....	363
5. En los comentaristas del C.p.	
de 1870.....	364
6. En los comentaristas del C.p.	
de 1928.....	365
7. En los comentaristas actuales..	366
8. En la doctrina jurisprudencial	
del Tribunal Supremo.....	367
9. En los anteproyectos y proyec-	
tos de códigos penales españo-	
les.....	370

	Págs.
B.- <u>Las buenas costumbres como bien</u> <u>jurídico protegido en el derecho</u> <u>penal europeo</u>	372
1. Alemania Federal.....	373
2. Austria.....	373
3. Belgica.....	373
4. Francia.....	373
5. Holanda.....	373
6. Inglaterra.....	373
7. Suecia.....	373
8. Suiza.....	373
C.- <u>Las buenas costumbres como bien</u> <u>jurídico protegido en el derecho</u> <u>penal ibero-americano</u>	374
1. Bolivia.....	374
2. Brasil.....	374
3. Chile.....	374
4. México.....	374
5. Nicaragua.....	374
6. Panamá.....	374
7. Paraguay.....	374
8. Perú.....	374
9. Uruguay.....	374
10. Venezuela.....	374
D.- <u>Las buenas costumbres como bien</u> <u>jurídico protegido en la doctrina eu-</u> <u>ropea</u>	375

	Págs.
1. Doctrina italiana.....	375
2. Doctrina alemana.....	377
3. Doctrina portuguesa.....	380
4. Doctrina francesa.....	381
E.- <u>Las buenas costumbres como bien jurídico protegido en la doctrina iberoamericana</u>	383
1. Doctrina brasileña.....	383
2. Doctrina argentina.....	383
3. Doctrina uruguaya.....	384
4. Doctrina chilena.....	384
5. Doctrina mexicana.....	384
F.- <u>Questra consideración al respecto</u>	385
X.- <u>Tipo privilegiado del delito de proxenetismo</u>	386
A.- <u>La libertad sexual individual</u>	386
B.- <u>Las buenas costumbres</u>	387
XI.- <u>Tipo cualificado del delito de proxenetismo</u>	388
A.- <u>La libertad sexual individual</u>	388
<u>Planteamiento del tema en la literatura jurídico-penal italiana</u>	389
XII.- <u>La comunidad en general como titular de estos bienes jurídicos</u>	393

	Págs.
SEGUNDA PARTE: <u>LA ACCION EN EL DELITO DE</u>	
<u>PROXENETISMO</u>	394
I.- <u>Los elementos del tipo básico en el</u>	
<u>delito de proxenetismo</u>	394
A.- <u>La acción, El art. 452 bis d)</u>	
<u>del C. penal</u>	394
1. La acción,.....	394
2. El art. 452 bis d) del C.p....	396
a. "tener local abierto o no	
al público".....	396
a'. "tener local abierto	
al público".....	396
b'. La expresión "o no	
al público".....	397
b. "y toda persona que a sa-	
biendas participe en su fi-	
nanciamiento".....	400
c. "a sabiendas, sirviera a	
los mencionados fines en	
los referidos locales".....	400
d. "dieren o tomaren en arrien-	
do un edificio u otro local"	402
B.- <u>El sujeto pasivo y activo en el ti-</u>	
<u>po básico del delito de proxenetis-</u>	
<u>mo</u>	403
1. Sujeto pasivo,.....	403
2. Sujeto activo. Condiciones que	
debe reunir.....	407

	Págs.
II.- <u>Los elementos del tipo privilegiado en el delito de proxenetismo.....</u>	410
A.- <u>La acción. El art. 452 bis b),</u>	
<u>núms. 2º, 3º u 4º del C. penal.....</u>	410
1. El "facilitare medios" del art.	
452 bis b), núm. 2º del C. p. ...	410
2. El "ejerciere cualquier género de inducción" del art. 452 bis	
b) núm. 2º del C. penal.....	412
3. Las "promesas o pactos" del	
art. 452 bis b) núm. 3º del C. p.	413
4. El "ayude o sostenga la continuación" del art. 452 bis b)	
núm. 4º del C. p.	414
B.- <u>El sujeto pasivo u activo en el tipo privilegiado del delito de proxenetismo.....</u>	415
1. Sujeto pasivo.....	415
2. Sujeto activo.....	416
III.- <u>Los elementos del tipo cualificado en el delito de proxenetismo.....</u>	417
A.- <u>La acción. El art. 452 bis a),</u>	
<u>núm. 2º del C. p.</u>	417
1. El término "engaño" del art.	
452 bis a) num. 2º del C. p.	417
2. El término "violencia" del	
art. 452 bis a) num. 2º del C. p.	419

	Págs.
a. La violencia como "vis absoluta".....	420
b. La violencia como "vis moralis".....	421
3. El "abuso de autoridad" del art. 452 bis a) núm. 2º del C.p.....	422
4. La expresión "otro medio coactivo" del art. 452 bis a) núm. 2º del C.p.....	424
B.- <u>El sujeto pasivo y activo en el tipo cualificado del delito de proxenetismo</u>	424
1. Sujeto pasivo.....	424
2. Sujeto activo.....	425
IV.- <u>Análisis de la conducta del cliente en el delito de proxenetismo</u>	425
V.- <u>Lugar o sitio en el que se ejerce la prostitución</u>	428
A.- <u>Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956</u> ..	429
B.- <u>Disposiciones complementarias</u>	430
C.- <u>La jurisprudencia del T.S.</u>	431
D.- <u>La literatura jurídica</u>	437
E.- <u>Nuestra consideración</u>	437
VI.- <u>El resultado de la acción, La relación de causalidad</u>	439
A.- <u>El resultado de la acción</u>	439
B.- <u>La relación de causalidad</u>	446
C.- <u>Lugar y tiempo de la acción</u>	448

	Págs.
TERCERA PARTE: <u>LA ANTIJURIDICIDAD EN EL DELITO</u>	
<u>DE PROXENETISMO.....</u>	449
I.- <u>Antijuridicidad formal y material.....</u>	449
II.- <u>Breve reseña histórica de la antijuridicidad en el delito de proxenatismo...</u>	552
III.- <u>La antijuridicidad como lesión del bien jurídico. Las buenas costumbres.....</u>	453
IV.- <u>La antijuridicidad como lesión del bien jurídico. La libertad sexual individual.</u>	455
V.- <u>La antijuridicidad como injusto típico en el delito de proxenatismo.....</u>	457
VI.- <u>El elemento subjetivo en el delito de proxenatismo.....</u>	458
A.- <u>El elemento subjetivo de manera expresa.....</u>	459
B.- <u>El elemento subjetivo de manera tácita.....</u>	460
1. <u>El ánimo de lucro en el delito de proxenatismo.....</u>	461
a. <u>En que consiste el lucro.....</u>	461
b. <u>Cual es el lucro al que se refiere el delito de proxenatismo.....</u>	462
c. <u>La naturaleza de la retribución o paga.....</u>	463
d. <u>El ánimo de lucro en la historia jurídica.....</u>	463

	Págs.
e. El ánimo de lucro en la co- dificación española.....	464
f. El ánimo de lucro en las le- gislaciones modernas.....	466
g. El ánimo de lucro en la juris- prudencia del T.S.....	466
VII.- <u>Causas de justificación</u>	468
A.- <u>Consideraciones previas</u>	468
B.- <u>Causas hipotéticas de justifica- ción</u>	469
1. El consentimiento del ofendido.	470
a. Examen del bien jurídico fu- telado.....	470
b. ¿ Puede disponer la víctima de estos bienes jurídicos futelados?.....	471
c. La sociedad como titular de los bienes jurídicos emun- ciados.....	473
2. El estado de necesidad.....	474
CUARTA PARTE: <u>LA CULPABILIDAD</u>	475
I.- <u>La culpabilidad</u>	475
A.- <u>El dolo, Dolo directo</u>	477
B.- <u>Exclusión de la forma culposa</u>	478
1. En el art. 452 bis d), núms. 1º y 2º del C.p.....	478

2. En el art. 452 bis b), núms. 2º, 3º y 4º del C.p.....	479
3. En el art. 452 bis a), núm. 2º del C.p.....	481
C.- <u>Algunos supuestos en los que ha si-</u> <u>do considerada por el T.S. la comi-</u> <u>sión culposa</u>	482
D.- <u>Nuestra reflexión</u>	486
QUINTA PARTE: <u>LA CONSUMACION</u>	488
SEXTA PARTE: <u>PENAS Y MEDIDAS APLICABLES AL DELI-</u> <u>TO DE PROXENETISMO</u>	489
I.- <u>Penas aplicables</u>	489
A.- <u>Penas aplicables de conformidad al</u> <u>art. 452 bis d) del C.p.</u>	489
B.- <u>Penas aplicables de conformidad al</u> <u>art. 452 bis b), núms. 2º, 3º y 4º</u> <u>del C.p.</u>	490
C.- <u>Penas aplicables de conformidad al</u> <u>art. 452 bis a) núm. 2º del C.p.</u> ...	490
II.- <u>Otras medidas aplicables al delito de</u> <u>proxenetismo</u>	491
A.- <u>Otras medidas aplicables</u>	491
B.- <u>Hechos ejecutados parcialmente en</u> <u>el extranjero</u>	493
C.- <u>Reincidencia internacional en el</u> <u>delito de proxenetismo</u>	493

	Págs.
D.- <u>Medidas cautelares</u>	493
1. Medidas cautelares procesales.	493
2. Medidas cautelares protectoras.	494
Notas al Capítulo Tercero.....	496
<u>CONCLUSIONES</u>	539
<u>APENDICE I</u> . Bibliografía consultada.....	543
<u>APENDICE II</u> . Textos histórico-jurídicos, legis- ción, convenios, congresos y acuer- dos internacionales.....	583
<u>APENDICE III</u> . Jurisprudencia.....	588

ABREVIATURAS

ANTON ONECA, I, (1949)	José ANTON ONECA, en ANTON ONECA y RODRIGUEZ MUÑOZ, Derecho penal, I, (1949).
ANUARIO	Anuario de derecho penal y ciencias penales.
Arch. pen.	Archivo penale.
Art.	Artículo.
B.O.C.G.	Boletín oficial de las Cortes Generales.
B.O.E.	Boletín oficial del Estado.
BUENO ARUS	Francisco BUENO ARUS, Los delitos relativos a la prostitución en el Código penal español, Policía española, noviembre 1.963.
CASABO RUIZ P.C.C. 1830; P.C.C. 1831; P.C.C. 1834; A.C.P. 1938 y P.C.P. 1939.	José Ramón CASABO RUIZ, estudio preliminar y edición de: Proyecto Código criminal de 1830, Proyecto Código criminal de 1831, Proyecto Código criminal de 1834, Anteproyecto Código penal de 1938 y Proyecto Código penal de 1939, Murcia, 1978.
Constitución 1978.	Constitución Española de 27-XII-1978, B.O.E. nº 311.1, 29-XII-78.
C.p.	Código penal.

- C.P.L.A. Códigos penales latinoamericanos,
edición de Ricardo Levene (h) y Raul
Zaffaroni, La Ley, t. I, 1978, ts. II,
III y IV, 1979, Buenos Aires.
- CUELLO II Eugenio CUELLO CALON, Derecho penal
II, parte especial, 14ª ed. Reimpresión,
Bosch, Barcelona, 1980.
- Ed. Edición.
- Foro pen. II Foro penale.
- Giust. pen. La Giustizia penale. Rivista critica
de dottrina, giurisprudenza e legis-
lazione (Roma).
- JESCHECK, I, II Hans-Heinrich JESCHECK, Tratado de De-
(1981) recho penal, parte general, traduc-
ción y adiciones de derecho español
por S. Mir Puig y F. Muñoz Conde, Bosch,
Barcelona, 1981.
- MEZGER, I. Edmundo MEZGER, Tratado de derecho pe-
nal, I, nueva edición revisada y pue-
ta al día por José Arturo Rodríguez
Muñoz, editorial Revista de derecho
privado, Madrid, 1955.
- Ob. cit. Obra citada.
- P.C.P. Proyecto Código penal.
- P.E. Parte especial.
- P.G. Parte general.
- Proyecto 1980 Proyecto de ley orgánica de Código pe-
nal, B.O.C.G., Congreso de los Diputa-
dos, I, Legislatura serie A, Proyectos
de ley, nº 108-I, 17 enero 1980.

Reg.	Reglamento.
RGLJ	Revista general de legislación y jurisprudencia.
Riv. pen.	Rivista italiana di diritto e procedura penale.
RODRIGUEZ DE VESA, P.G.	José María RODRIGUEZ DE VESA, Derecho penal español, parte general, 8ª ed. Madrid , 1981 .
RODRIGUEZ DE VESA, P.E.	José María RODRIGUEZ DE VESA, Derecho penal español, parte especial, 8ª ed. Madrid 1980.
Sª A. Madrid	Sentencia de la Audiencia de Madrid, Sala Especial de Apelaciones y Revisiones, Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social.
Sª TS	Sentencia Tribunal Supremo, Jurisprudencia Criminal, Colección Legislativa de España, Ministerio de Justicia, Edición Oficial.
Sc. pos.	La Scuola positiva.
SOLER, III	Sebastián SOLER, Derecho penal Argentino, 7ª reimposición total, B. Aires 1976.
Trb.	Tribunal.
TS	Tribunal Supremo.

INTRODUCCION

La tesis doctoral que presentamos, tiene como finalidad la delimitación de la conducta o conductas propias del proxenetismo, a través de las cuales este sujeto actúa en el bajo mundo de la prostitución por lucro y en su exclusivo provecho, en detrimento de la mujer y de la comunidad que soporta sus criminales acciones. La delimitación del concepto "proxenetismo" de acuerdo al estado actual de nuestra literatura jurídica y jurisprudencial no ha sido fácil, como puede observarse a través de la lectura de este trabajo. Ya que delimitar, deslindar y presentar de manera clara las conductas propias del proxenetismo conforme a la actual redacción de los tipos legales, artículo 452 bis a), b), c) y d) del C.penal, no es empresa que ofrezca un acabado satisfactorio, pues las soluciones casuísticas que se han ofrecido y adoptado, algunas con carácter general, por la dificultad propia del Capítulo VI "Delitos relativos a la prostitución" que por otra parte se escapa a un tratamiento sistemático exacto, no es que dificulten la delimitación del concepto sino que lo convierten en torcido y difícil de vaciar en un molde doctrinal que se ajuste a los tipos penales. Dos

hemos visto desbordados por la riqueza misma del tema, ante la necesidad de ofrecer un concepto, que reuniendo las características más sobresalientes de los comportamientos de los sujetos que se dedican a este criminal tráfico se ajustase a las exigencias descritas en los preceptos del capítulo arriba citado. En consecuencia el concepto que ofrecemos más adelante de "proxeneta" lo estimamos acorde, no solamente por ajustarse a la realidad sociológica y jurídica de sus propias conductas sino porque guarda concordancia con el derecho positivo vigente, con la jurisprudencia del T.S. y con la legislación y doctrina extranjera examinada.

En cuanto a la justificación del tema, creemos que es oportuno y necesario. Hay una gran confusión sobre estas criminales conductas como queda patente a lo largo de este trabajo, con ello queremos significar que su elaboración se hacía precisa y si logramos esclarecer de alguna manera el tema su finalidad se habrá logrado, ya que además, y concretamente en nuestra lengua (siempre conforme a nuestras indagaciones) no existe una monografía que de manera uniforme y acabada se dedique al análisis y estudio de estas conductas (como puede observarse en la bibliografía consultada), razón que avala y con carácter de urgencia la elaboración de este trabajo.

Sobre las fuentes que nos han ofrecido el soporte diremos que son de rancio abolengo y de ideologías dispares, hemos iniciado las consultas en el Código de HAMMURABI, si-

guiendo a través de las Leyes Mosaicas, la historia sobre el tema ofrecida por HERODOTO y otros historiadores y filósofos anteriores al cristianismo, leyes dadas por los emperadores Julio Cesar, Domiciano, Justiniano, Teodosio y el riquísimo elenco de nuestros textos histórico-jurídicos como la colección de Cánones de la Iglesia española, el Fuero Juzgo, los Fueros, Las Siete Partidas, la Novísima Recopilación así como la reglamentación que se ha ofrecido sobre la prostitución en España desde mediados del primer milenio hasta nuestros días, amén de la literatura que sobre el tema han vertido nuestros clásicos y contemporáneos hombres de letras. Este material histórico-jurídico se ha visto enriquecido y rejuvenecido con nuestra doctrina jurídico penal que desde el gran PACHECO a RODRIGUEZ DE VESA se ha venido elaborando en torno a tan movedizas y cambiantes acciones junto con la jurisprudencia del T.S., así como su comparación con la literatura extranjera que al respecto hemos localizado, pero siempre teniendo primacía la elaborada en nuestro propio idioma.

El método empleado ha sido de análisis y comparación del material consultado aportando eso sí, nuestra experiencia sobre el tema, temática social que conocemos, pues los problemas de la prostitución y su entorno criminal no nos son ajenos y nos han llamado la atención por lo humano del problema y por la carencia de cuidado y atención con que se ha tratado tal problema social y por lo mismo en algunas ocasiones lo hemos analizado ofreciendo nuestro propio juicio."

En cuanto a la división del trabajo, primeramente hemos considerado de gran oportunidad ilustrar su contenido con un estudio (capítulo primero) sobre aspectos históricos, sociológicos y jurídicos de la prostitución, porque como acertadamente anotó SOLER (1) para el estudio del delito de proxenetismo es necesario el conocimiento del concepto y problemática de la prostitución. El capítulo segundo lo dedicamos a un análisis sobre las conductas propias de rufián y proxeneta pues como se observará el deslinde de estas no es pacífico y viene aformentando a nuestra literatura jurídico-penal y jurisprudencial. A continuación ofrecemos un estudio histórico-jurídico sobre la figura del proxeneta, estudio de gran trascendencia no sólo porque nos ayuda a comprender la nocividad de sus comportamientos sino porque gracias a este análisis histórico hemos podido elaborar un concepto más claro de "proxenetismo". El capítulo tercero lo hemos dedicado al análisis y estudio del proxenetismo propiamente dicho, analizándolo a la luz de la legislación vigente, la doctrina y la jurisprudencia y conforme a los postulados de la dogmática jurídico-penal. Por último ofrecemos las conclusiones que consideramos más oportunas, y la bibliografía consultada junto con un amplio repertorio de sentencias del T.S. que de manera gráfica ilustran la labor desarrollada.

CAPITULO PRIMERO

PRIMERA PARTE: DEFINICION Y CONCEPTO DE PROSTITUCION.

Etimológicamente la palabra prostitución deriva del la fin prosto: estar expuesto a las miradas del público, estar en venta, estar prostituido, profanado; es una palabra por consiguiente, que representa del modo más gráfico -como lo derivado de ella, "prosíbulo", el lugar donde se ejerce la prostitución- la actividad de la mujer ofreciéndose a la pública concupiscencia.

Dar un concepto de lo que se entiende hoy por prostitución no es cosa fácil, a lo largo de la historia se han ido proponiendo diferentes formas para definirla, sin que hasta el momento se haya logrado una determinada, así por ejemplo, los ediles romanos dijeron que era: "la que da su cuerpo públicamente sin elección de personas y por el dinero" (2). Por lo mismo es conveniente, que en este intento conceptual intervengan o se tengan en cuenta para su construcción términos como: comercio, precio o recompensa, promiscuidad, habitualidad, indiferencia emocional y que la acción consista en la práctica del coito o de cualquier otra actividad sexual, encaminada a satisfacer deseos sexuales o lujuriosos de otro.

La opinión dominante considera que el término "prostitución" no solamente se usa para designar a la mujer que comercia con su cuerpo (3), sino también al varón que mediante prácticas sexuales (4) normales o anormales la practica, y a consecuencia de esta lujuria profesionalizada adquiere ventajas dinerarias u otros beneficios.

Con estas referencias y pisando terreno tan movedizo, nos parece que por prostitución debe entenderse: "toda actividad sexual normal o anormal que de manera habitual, promiscua y gracias a una recompensa material, ejerce una persona con el fin de satisfacer sexualmente a otra".

Los términos de este concepto se ven avalados por numerosas sentencias del TS, entre otras: " ... en los hechos que se declaran probados, (...) fuera prostituta, es decir, que se entrega mediante precio, (...) sino que consta precisamente lo contrario, por decirse que se trata de una mujer que se entregaba a su novio por esta condición, esto es libre y voluntariamente, sin mediar precio alguno" (5); " ... sean los propios del comercio carnal de mujeres mediante precio con hombres" (6); " ..., viene entendiendo por tal la entrega sexual habitual ..." (7); " ..., venalidad, habitualidad y promiscuidad que configuran la prostitución, ..." (8). La jurisprudencia de nuestro más alto Tribunal ha ido destacando preferentemente y de manera reiterada los términos con que hemos definido la prostitución (9).

Para la doctrina: " ... la prostitución es el ejercicio

público de la entrega carnal promiscua, por precio, como medio de vivir de una persona" (10); "... es la actividad consistente en entregarse habitualmente a tratos sexuales con personas más o menos determinadas, que eventualmente lo requieren. Generalmente lleva un fin de lucro, constituye un modo de vivir. Aun cuando el caso corriente es el de una mujer, no está excluido el hombre en ese género de actividades" (11). Y en las conclusiones de un ciclo de estudios organizado en Tokio por el Consejo Económico y Social de las Naciones Unidas se definió la prostitución así: "En Asia y en el Extremo Oriente, el término prostitución designa, a los fines jurídicos, a toda persona de uno u otro sexo que percibiendo una remuneración cualquiera, en especies o en natura, se entregue de una manera habitual y en la forma que sea, durante todo o parte de su tiempo, a contactos sexuales, normales o anormales, con diversas personas, sean de su mismo sexo o de sexo opuesto" (12).

El definir la prostitución ha sido tema prioritario no solamente para la doctrina y en los congresos internacionales sino también para el legislador que en alguna oportunidad consideró: " Se entiende mujer prostituida la que públicamente hace comercio de su cuerpo, entregandose habitualmente a hombres diferentes" (13).

En la actualidad, en algunos países la prostitución masculina está considerada como una actividad ilícita (14). Este trabajo no pretende abarcar esta forma de prostitución. Aunque de la letra de la ley (15) se desprende que puede -

ser ejercida tanto por la mujer como por el hombre, la jurisprudencia del TS (16) no ha considerado esta última modalidad, así como tampoco la doctrina española, por tanto cuanto se exponga en este trabajo se entiende referido únicamente a la prostitución de sexo femenino.

I.- La prostitución en la antigüedad.

Sobre el origen de la prostitución se ha escrito mucho. Algunos autores como BASSEMANN consideran que la prostitución al servicio de las deidades del amor se inició en el año 2.300 antes de Cristo en Mesopotamia y se extendió por todo el Cercano Oriente (17).

A.- Prostitución sagrada.

Es cierto que existió la prostitución en los puntos geográficos arriba mencionados. De los templos en que habitaron las sacerdotisas, nos dan cuenta los artículos 127, 134, 144, 145 y ss del Código de HAMMURABI (18). Estas sacerdotisas eran exquisitamente educadas en el arte de vestir, arreglarse el cabello, usar perfumes, polvos y excitar las pasiones de los varones que concurrían al templo. Pero esto lo hacían espontánea y libremente. Iban al templo no a ejercer el oficio de prostituta propiamente dicho, sino a cumplir con un deber religioso. Les estaba prohibido lucrarse por el acto carnal. Era norma que la sacerdotisa no de-

bía pedir nada para sí y que tampoco debía considerar a los hombres como amantes personales sino como adoradores y tributarios del dios o diosa a la que estaban consagradas. Si la sacerdotisa desempeñaba sus deberes con habilidad, el amante haría ricos presentes al templo y esto significaría una recompensa suficiente.

Es imposible seguir las huellas de la historia de la prostitución cronológicamente, ya que únicamente contamos con pequeños pasajes o referencias a la misma de forma aislada. Así después de los artículos que el código de HAMMURABI dedica a las sacerdotisas consideradas como institución legal; la Ley Mosaica, prohíbe rigurosamente toda clase de prostitución: " Entre las doncellas de Israel no debe de haber consagradas, ni entre los jóvenes, varones consagrados. Por un voto, fu, hombre, o fu, mujer, no debes llevar dinero de prostitución a la morada del Señor, fu Dios" (Deut. 23, 18-19). Al padre se le prohibía expresamente que entregase su hija a la impudicia (Lev. 19-20). A pesar de esta condena expresa de la ley y más tarde de los profetas, la influencia del medio ambiente cultural circundante pesaba mucho y no impedía que resurgiera la prostitución entre los israelitas. Especialmente en la época de los reyes se desconoce la tradición monogámica que era el orden y el marco dentro del cual tenía que desarrollarse la vida sexual, según la voluntad del Creador. A cada hombre, Dios le ha dado una sola mujer. La unión entre ellos tiene que ser tan amorosa, tan estrecha, que ambos repre-

senten solamente un cuerpo; de donde resultaba que no pueden ser separados (Gén. 2, 21-24), y así SALOMON, habla de ochenta concubinas (19) y FALLER-STRENG escribe: " con Manasés y Amón, y en la época de los Macabeos, incluso llegó a haber prostitutas sagradas en el templo" (20).

Pero a pesar de todo, estas investigaciones no han sido hasta la fecha respaldadas por documento alguno de aquellos tiempos. Fray LUIS DE LEON en los comentarios al Cantar de los Cantares, nos alerta del riesgo que se corre al interpretar en este poema la palabra "concubinas" como sinónimo de "mancebas", " ... como algunos engañándose creen y piensan" (21). Por estas razones y ante la imposibilidad de ofrecer una información fiable del desarrollo de la prostitución, desde la prohibición de la misma por Moisés (siglo XVII a. de C.), al siglo V a. de C., época en que la historia nos ofrece un testimonio escrito de ella, este lapso de cerca de diez siglos no lo analizaremos por no contar con los medios necesarios.

Así, comenzaremos comentando el testimonio que tenemos sobre la prostitución del siglo V antes de Cristo, en el que vivió su autor, HERODOTO que escribió: " La costumbre más infamante de los babilonios es ésta: toda mujer natural del país debe sentarse una vez en la vida en el templo de Afrodita y unirse con algún forastero. Muchas mujeres orgullosas por su opulencia, se desdennan por confundirse con las otras y se hacen llevar al templo en lujosos carruajes cubiertos. Allí permanecen sentadas feniendo a sus espaldas

a un buen número de esclavos que las han acompañado. Pero la mayor parte, las demás concurrentes se sientan en tierra, en un sitio dependiente del templo de Afrodita, con una corona de flores en la cabeza. Unas llegan, otras se retiran, viéndose por todas partes sitios circunscritos por cuerpos extendidos. Los extranjeros se pasean por las calles intermedias, eligen a su antojo a una de aquellas mujeres. Cuando una de las presentes ha tomado asiento en el lugar sagrado, no puede volver a su casa sin que algún extranjero le haya arrojado dinero en el regazo, y sin que haya tenido comercio (sexual) con ella fuera del recinto sagrado. Al echarle el dinero, debe decir: Te llamo en nombre de la diosa Melifa. Las asirias llaman "Melifa" a Afrodita. Existe en ciertas partes de Chipre una costumbre semejante a ésta" (22).

Desde Babilonia este culto penetró en Occidente. Se extendió a los sirios, cananeos, fenicios y sus colonias. También llegó a Chipre y a toda el Asia Menor, así como a Egipto, y después pasó a Grecia, Italia y por último se incorporó en la cultura y creencias de la península Ibérica. El escritor griego PAUSANIAS al hablar de la extensión del culto a Afrodita considera que los sirios fueron los primeros en adorar a Urania. Entre los aenienses fue Egeo quien, según la tradición, introdujo el culto (23).

B.- Prostitución civil.

La prostitución cortesana en honor de Isis y Osiris nace

en Egipto, dirigida por sacerdotisas y magos, institución estudiada por HERODOTO que nos informa: "... los egipcios son los primeros que por principio de religión han prohibido tener comercio carnal con las mujeres en los lugares sagrados. Pero no se comportaron así frente a la prostitución civil, de la cual hicieron una jugosa fuente de ingresos los mismos jefes y faraones que, cuando se vieron en apuros económicos, no dudaron en enviar a sus hijas a estos lugares de prostitución, entre otros el mismo Ramsés". Más adelante continúa: " A tal extremo de maldad llegó Queops que, por carecer de dinero, puso a su propia hija en el lupanar con orden de ganar cierta suma, no me dijeron exactamente cuanto. Cumplió la hija la orden de su padre, y aun ella por su cuenta quiso dejar un monumento, y pidió a cada uno de los que la visitaban que le regalaran una sola piedra; y decían que con esas piedras se había construido la pirámide que está en medio de las tres, delante de la pirámide grande ..." (24).

Con estos precedentes, no se puede hablar de meretricio propio, pues no existía la finalidad de lucro, lo que perseguían era complacer a la deidad a la que estaban consagradas; en otros términos, la mujer no se entregaba carnalmente al forastero por dinero, sino que ofrecía sus encantos femeninos como un sacrificio, como un tributo divino a la diosa oficial. Por lo mismo pensamos que la prostitución tal y como la concebimos hoy, nace cuando existe un intercambio de dinero por placer sexual y la conciencia social

repudia y prohíbe las relaciones sexuales fuera del matrimonio. Así encontramos la prostitución propiamente dicha, en pueblos como en la India, donde a las muchachas que no tenían hermanos se les inducía a ganarse el sustento por este medio (25). En algunas regiones de Egipto el padre explotaba el deshonor de su hija y vivía gracias a este infame tráfico (26). Los musulmanes también obligaron a sus esclavas a prostituirse, según se desprende de un pasaje de El Coran " ... Si vuestras esclavas prefieren vivir castamente, no les obliguéis a prostituirse para procuraros los bienes de la vida de acá ..." (27). En China las jóvenes que al cumplir los catorce años destacaban por su belleza y atractivos, eran vendidas por sus padres y dedicadas a la prostitución (28). En Florida los jefes de las tribus destinaban a la prostitución a las mujeres que observaban mala conducta (29). En la Costa de Oro de Africa, durante muchos siglos, unos jóvenes compraban una esclava y la llevaban a una choza especial, en donde era entregada indistintamente por pequeñas remuneraciones económicas (30). En Dahomey, el rey era el propietario de todas ellas, que se veían obligadas a pagarle constantes tributos (31).

Conforme a las investigaciones ofrecidas nos encontramos con que la prostitución se inicia a instancias de terceras personas que se lucran con este oficio. El padre vende a la
" hija, para dedicarla a la prostitución, el amo consiente que la esclava se prostituya para atender sus necesidades materiales, el rey auspicia la prostitución para obtener

por este concepto tributos muy elevados. Si reflexionamos sobre estos antecedentes históricos, la prostitución no es como suele decirse: " el oficio más antiguo " sino una consecuencia del proxenetismo. Gracias al proxeneta la prostitución no ha perecido, se extiende y se ofrece por todas partes.

II.- Estudio analítico de los antecedentes de la prostitución.-

El precedente religioso como causa de la prostitución, se ha puesto de relieve por una muy nutrida bibliografía, antecedente que choca con la tesis de HADFIELD, que considera que la prostitución no se incuba en los templos sino en el desenvolvimiento del sistema matrimonial. Para este autor, la historia del origen y desarrollo de la prostitución nos permite comprender que ésta no es un accidente de nuestro sistema matrimonial sino un factor esencial que aparece concurrente con sus demás factores esenciales. El desarrollo gradual de la familia sobre una base patriarcal y monogámica hizo cada vez más difícil que la mujer dispusiera de su propia persona. En primer lugar, pertenecía a su padre, cuyo interés consistía en guardarla cuidadosamente hasta que apareciera un marido que pudiera comprarla. Una nueva idea del valor de la mujer, en tanto que antes se entendía por virgen la mujer que podía hacer lo que quisiera con su cuerpo, su significación se invirtió más tarde, aplicándose dicho término a la mujer que

estaba impedida de tener relaciones con los hombres. Cuando su padre la transfería a su esposo, la seguía vigilando con el mismo cuidado; el esposo y el padre tenían el mismo interés en proteger a sus mujeres de los hombres solteros. Esta institución dió como resultado la existencia de un gran sector de jóvenes que no eran lo bastante ricos para obtener esposas y de gran número de mujeres jóvenes, no elegidas todavía como esposas, muchas de las cuales nunca podrían tener la esperanza de llegar a serlo. En este punto de la evolución social, la prostitución es indudablemente inevitable: no es tanto el complemento indispensable del matrimonio, como un elemento esencial de todo el sistema. Algunas de las mujeres superfluas o despreciadas, utilizando su valor monetario y quizás reviviendo al mismo tiempo tradiciones de una libertad preferida, cumplen la función social de vender sus favores para satisfacer los deseos transitorios de los hombres que no han podido todavía encontrar esposa. De este modo se ajusta el eslabón de la cadena matrimonial y el círculo completo queda formado (32).

Esta postura es aparentemente un ataque a la institución del matrimonio, al considerar la prostitución como algo que se sacrifica en aras de esta institución. Pero no es así, lo que está presente es ese vivir parasitario de algunos hombres a costa de los encantos femeninos. El proxeneta ha estado presente y representado en muchos casos en la figura del padre egoísta, del esposo ruin o del patrono mezquino.

III.- Análisis de la acogida que ha merecido la
prostitución en diferentes pueblos y épocas.

Presentado de manera tan sucinta el origen de la prostitución, consideramos ahora que es procedente hacer un análisis del favor que ha merecido a lo largo de su existencia en ciudades y épocas.

A.- Grecia.

Las hetairas griegas fueron miradas con respeto. No solamente eran hermosas y encantadoras, sino también inteligentes, cultas e incluían entre sus admiradores a muchos de los grandes hombres de Grecia. Aunque no se les permitía asistir a las ceremonias religiosas, ocupaban sillas destacadas en los juegos públicos y en el teatro. Fueron también grandes protectoras del arte y la cultura y según MANTYAZZA " escribieron más de una página de la historia de Grecia" (33).

XENOFONTE nos ofrece un interesante relato de una visita efectuada por SOCRATES a una de las famosas prostitutas de Grecia. Este pasaje no sólo nos brinda una imagen excelente de la prostitución de aquel tiempo sino que nos permite observar como trataba a una mujer de este tipo el más gentil y sabio de los hombres de su época. Habiendo oído hablar de la belleza de la cortesana Teodote, SOCRATES la visitó con sus discípulos para determinar por sí mismo la

veracidad de ese informe. La interrogó sobre el origen del lujo que reinaba en su morada y bosquejó para ella las cualidades que debía cultivar a fin de atraer a sus amantes. Debía, le dijo, cerrar la puerta al insolente, cuidar a sus amantes en las enfermedades, alegrarse cuando triunfaban en algo honorable y amar fiernamente a los que la amaban. Después de mantener una conversación animada y natural con Teodote, sin ninguna clase de reproche expreso o tácito de su parte y sin la menor señal de timidez o vergüenza por parte de ella, el filósofo se despidió de su anfitriona con un gracioso cumplido a su belleza (34).

Entre las más célebres prostifutas de Grecia se encuentra Aspasia, compañera y colaboradora de Pericles, el gran estadista ateniense que dirigiera la política durante más de treinta años (461-429 a. de C.).

B.- Roma.

En Roma la prostitución cayó en un nivel más bajo que en Grecia, las mujeres públicas eran reclutadas entre la población -- esclava. Con el tiempo la prostitución se fue nutriendo de jóvenes romanas que se dedicaron a este oficio. Las prostifutas romanas fueron galanteadas y visitadas por artistas y poetas y esa pléyade esculpió, alabó y cantó la hermosura y generosidad de estas mujeres; en un grupo de estos bardos se encontraba nuestro inmortal MARCIAL que en su refiro voluntario de Bibbilis a manera de queja es-

cribió:

"¡ Si quieres infundir vigor y ánimo a mi Musa,
y si quieres versos perdurables,
concédeme alguna en que depositar mi gran amor!
Cintia hizo poeta al voluptuoso Propercio;
la belleza de Démosis impulsó a Tibulo hacia
la gloria; la hermosa Licoris despertó el ingenio
de Galo; Lesbia fue inspiradora del docto Cátulo.
¡ Creeme, no sería yo inferior a un Virgilio en dote,
si fuera como él, una Cintia o un Alexis!" (35).

C.- Edad Media.

La Edad Media no fue época fácil para el ejercicio de la prostitución. La prostituta se convirtió en símbolo viviente de pecado y Carlomagno hizo que las prostitutas fueran arrastradas a los mercados, donde desnudas fuesen azotadas públicamente. Al mismo tiempo que gran parte de los hombres de aquella sociedad reclamaban sus servicios y consideraban que su existencia era necesaria para el Estado, las prostitutas eran expulsadas de todos los lugares, execradas, injuriadas y hasta quemadas en las hogueras bajo la falsa acusación de hechicería (36).

Con el tiempo, la actitud de algunos monarcas cambió de parecer. La prostitución, entonces, no fue prohibida, ni las prostitutas perseguidas, sino todo lo contrario: consideradas, admiradas, conquistadas y amadas por el mismo En-

rique IV (37). Igualmente la opinión pública hacia la prostituta se fue modificando; de objeto de escarnio y desprecio, de escándalo y curiosidad, fue pasando por obra de los cultivadores de las buenas letras, a ser digna de piedad y conmiseración. La cortesana redimida por el amor y especialmente por el amor de la maternidad fue popularísimo tema de novelas. Basta citar a Manon Lescaut del abate PREOST, la Dama de las camelias de Alejandro DUMAS (h), la Fantina de los Miserables de Víctor HUGO, etc. (38).

IV.- Modo de vida de las prostitutas en
régimen de carfilia.

Presentados los periodos más representativos de la prostitución, junto con el favor o disfavor que en los mismos recibieron estas mujeres, es conveniente conocer como transcurren sus días en los correspondientes lugares de prostitución que se podían generalizar según TOLSTOI así: por la mañana, y durante gran parte del día, el pesado sueño tras la fatiga de la noche. Entre tres y cuatro, un pesado despertar entre ropas sucias; algunos sorbos de café o agua mineral; un rato de holgazaneo en la alcoba, en camisa, en peinador o en baña, y alguna que otra ojeada a la calle a través de las persianas caídas. Luego, a lavarse y componerse, y a embutirse el cuerpo en un estrecho corsé; la elección del vestido, la disputa con el ama a este propósito, el estudio de posturas frente al espejo, las

aplicaciones de afeites sobre las mejillas y las cejas; la comida compuesta de manjares fuertes y golosinas. En seguida a ponerse un traje de seda clara que deje al desnudo medio cuerpo, para bajar así al salón muy adornado, alumbrado por una luz muy cruda, donde comienza la recepción de los clientes: música, baile, pasteles, vino y tabaco y un comercio galante con jóvenes, hombres maduros, adolescentes, viejos caducos, solteros, casados, comerciantes, comisionistas, armenios, judíos, tártaros, pobres y ricos, sanos y enfermos, borrachos y continentales, ignorantes y hombres de mundo, militares, empleados, estudiantes, gentes de todas condiciones, edades y caracteres. Gritos y bromas, risas y música hasta la madrugada. Sólo por la mañana la libertad y el pesado sueño. Y así todos los días, desde el principio hasta el fin de semana. Y al final de cada semana la visita reglamentaria a la sección de higiene, una verdadera lotería, durante la cual los médicos y empleados pronto se muestran serios y severos como se divierten alegremente en humillar ese sentimiento de pudor que ha dado la naturaleza como salvaguardia, no solo a la especie humana, sino hasta a las mismas bestias. Se pasa revista a las mujeres, y después se les da la cartilla que les autoriza para continuar la misma vida en la semana siguiente. Y de nuevo la misma vida por toda la semana. Y así indefinidamente, en verano y en invierno, los días de fiesta y los días de trabajo (39). Así describe TOLSTOI, con aguda pluma, la vida real de la prostituta, y como la prostitución

se manifestaba de la misma manera en cualquier país de Europa, consideramos como muy ilustrativo y válido este pasaje en cuanto se puede referir a nuestro medio ambiente, sin más que reemplazar los nombres de armenios, tártaros, etc., por los de castellanos, catalanes, vascos, etc.

A lo largo de este período histórico tan desigual para la prostitución, se han ensayado diversas soluciones jurídicas, sin que ninguna hasta hoy la haya confinado o mejorado. Su tratamiento ha sido difícil y dispar, cambiante conforme al momento histórico socio-político que ha determinado la prohibición unas veces, el abolicionismo otras, la reglamentación en la mayor parte y tiempo de las coyunturas políticas identificadas por un aperturismo hacia el estudio de los acontecimientos sociales reales y por el deseo de potenciar la libre disponibilidad de la sexualidad sin trabas, cuando con dicho ejercicio no se entorpecieran voluntariamente las buenas costumbres y los sentimientos de honestidad conservados por la comunidad.

SEGUNDA PARTE: DIFERENTES SISTEMAS ADOPTADOS PARA
EL TRATAMIENTO DE LA PROSTITUCIÓN.

El legislador desde tiempos preteritos consideró el problema de la prostitución y la reglamentó, prohibió o abolió según el momento histórico. En nuestros tiempos se ha considerado la conveniencia de un cuarto sistema, adoptado ya por algunos países y denominado "reglamentarismo apostibulario". Ante este abanico legislativo, se impone una breve investigación de cada uno de estos sistemas ensayados hasta nuestros días.

I.- Sistema de reglamentación de la prostitución.

El sistema de reglamentar la prostitución permitida, fue la manera más antigua de enfrentarse a este problema social. El sistema de reglamentación aparece como respuesta directa a los muchos abusos que el iraficante (proxeneta) cometía en aquellos momentos con las mujeres dedicadas a la prostitución. De los hechos históricos más relevantes, de los cuales tenemos noticias gracias a que la escritura se encargó de inmortalizarlos en aquellos momentos, se deduce claramente que el sistema de reglamentación es el más antiguo. Podemos confirmar esta tesis gracias a la respuesta dada por MOISES, quien expresamente prohíbe y condena gravemente el ejercicio y explotación de la prostitución.

Infortunadamente no existe constancia oral o escrita del momento cronológico en que se admitió la prostitución como un oficio o modo de vivir de una persona y de cuyos ingresos dinerarios dependiera su sustento material.

A.- Concepto y definición.

El primer legislador que se encargó de reglamentar la prostitución, SOLON, no dejó testimonio escrito de como fue definido este sistema. Gracias a los antecedentes que conocemos como motivadores de este sistema podemos adivinar el espíritu del legislador y apuntar un concepto o definición. Por reglamentación (debió de entenderse antiguamente) el conjunto de normas escritas mediante las cuales el gobierno de la ciudad imponía unas formalidades a cumplir por la persona que obtenía permiso para abrir una casa de lenocinio.

B.- El sistema de reglamentación de la prostitución a lo largo de la historia.

1.- En la Edad Antigua.

Es SOLON, el gran legislador, el que estableció y reglamentó en Atenas la primera casa de prostitución tal cual la concebimos en nuestros días (40). El Estado ejerció una estrecha vigilancia sobre el funcionamiento de estos establecimientos, llegando incluso a fijar el límite máximo de los precios. Pero SOLON hizo más: fijó un precio de entrada

muy bajo, lo que le valió el aplauso de todos sus conciudadanos (41).

En Roma se introdujo -parece ser que por el año 260 a. de C.- la prostitución legal de las mujeres extranjeras. Durante el Imperio quedó sometida al sistema de reglamentación y al pago de un impuesto. Los ediles encargados del cumplimiento de las normas dadas, obligaban a las mujeres sospechosas a confesar su verdadera profesión y en caso de ejercer el oficio de prostituta a solicitar el derecho de ser inscrita como tal, en los correspondientes libros de registro que para tal fin se habilitaron. En el registro figuraba el nombre y el precio que fijaban. Los ediles vigilaban la hora de abrir y cerrar los lupanares (42).

En España el sistema de reglamentación se remonta a los tiempos de AMILCAR BARCA, quien dictó normas severas para controlar la prostitución de las indígenas y a las extranjeras las sometió a un impuesto (43).

Por el año 180 a. de C., MARCO estableció el primer sistema de "carfilla". En adelante toda mujer con licencia - "stupri" y pagando los correspondientes tributos al Municipio podía ejercer sin problemas el oficio de prostituta (44). Con el tiempo este sistema y en plena dominación romana se estableció en España, conocido con el nombre de "meretricio", con tarifa cobrada por los ediles y con legislación propia.

A partir de las normas que los romanos dieron para regla

mentar el oficio de estas mujeres, no tenemos noticia alguna de reglamentación, hasta el siglo XI en que los Fueros establecen otras nuevas, basadas en el Derecho romano, en el canónico y en el visigodo, constituyendo una legislación municipal, nombrando alcaldes y jurados entre los vecinos de más reconocida honradez (45). Por otra parte sabemos que durante la dominación árabe la prostitución no conoció ningún tipo de legislación, es decir, los árabes ni la reglamentaron ni la prohibieron ni tampoco la protegieron (46).

2.- En la Edad Media.

Nuestro propósito, a partir de este momento histórico (siglo XI), se encaminará únicamente a investigar la problemática del sistema de reglamentación que España ha ensayado durante estos siglos hasta nuestros días; pero esto no es inconveniente para que apreciando la necesidad de una mejor ilustración de lo que ha sido el sistema de reglamentación de la prostitución en los pueblos civilizados del orbe, traigamos una muestra de otros países, que dada la proximidad y presupuestos culturales y raciales nos será útil conocer.

En París hacia el año 1256 se promulgó un decreto que especificaba en qué zonas públicas y privadas podían vivir las prostitutas, reglamentaba su forma de actuar, los vestidos que podían usar y los distintivos que las caracterizaban. Las sometía además, a la inspección y control de un magistrado policial, que llegó a ser conocido bajo la deno

minación de "rey" de los alcahuetes, mendigos y vagabundos (47).

ALFONSO X el SABIO, eco de su época, reconsiderando y acomodando las leyes que prohibían la prostitución, organiza y establece una verdadera reglamentación, de la que podemos presentar los datos más sobresalientes:

1. A las prostitutas se las encierra en lugar aparte.
2. La dedicación se reconoce como oficio.
3. A la prostituta dueña de su salario (48).

Igualmente en cuanto hace relación con las prohibiciones introduce entre otras, la Partida IV tit. XXII, Ley IV castiga al señor que: "poniendo alguno sus siervas en la puérra publicamente, o en casa alguna, o en otro lugar qual -- quier, que se diessen a los omes por dineros; establesce-- mos, que por tal enemiga, como esta, que les manda fazer, que pierda el señor las siervas, e sean ellas por ende libres ..." (49). Las prostitutas no deben de ser virgenes, ni menores de doce años, ni viudas honestas, ni parientes de -- quienes poseen facultad legal de recibirlas (50).

La prostitución en la ciudad de Valencia, según una ordenanza del año 1321, disponía ya de reglamentación propia. Según un artículo de esta disposición, en el que manda se observaran los días festivos como debían, dice: "que ninguna mujer pecadora se afreva a bailar fuera del lugar que tiene señalado para estar" (51). La misma ordenanza más adelante dispone: "... y fueran a residir de grado o por fuerza al

público ..." (52). Según esta disposición de aquel tiempo en Valencia, la prostitución además de estar reglamentada tenía un área delimitada donde las mujeres podían ejercer su oficio. La mancebía de Valencia estaba gobernada por el rey Arlof, que era una especie de comisario, nombrado por la ciudad. Arlof comenzó en el ejercicio de sus funciones toda clase de atropellos, según se desprende de una orden que PEDRO IV dió el 7 de marzo de 1337 y que dice: "Siendo tantas las quejas producidas por las mujeres que viven en el partido contra el rey Arlof, queda revocado semejante oficio" (53). Sobre el origen del rey Arlof, no hay antecedentes, lo único que sabemos es que era una especie de jefe, caporal o director, que presidía y acompañaba a las prostitutas cuando en comunidad salían, bien a las iglesias, a ver procesiones o a funciones públicas.

Abrimos aquí un pequeño paréntesis, en cuanto a la evolución del sistema reglamentario en España y aprovechando el orden cronológico diremos que en el año 1342 en la ciudad de Lucca (Italia) mediante una reglamentación especial se autorizó el funcionamiento de prostíbulos y es de señalar que los contratos se otorgaron mediante el sistema de subasta pública y en consecuencia se adjudicaron a la persona que ofreció la mayor cantidad de dinero al municipio. En Génova (Italia) los reglamentos de esta misma época, disponen que las mujeres públicas estarán sometidas a la jurisdicción de una mujer llamada "reina", elegida por los magistrados, previo juramento de hacer cumplir todos

los reglamentos (54).

En esta sucesión cronológica encontramos que JUAN I, a instancia de las Cortes de Soria, dictó unas ordenanzas en el año 1389 en las que disponía: "que las mujeres que estuviesen en las casas públicas, fuesen más de doce años; que no fueran de buen linaje, ni casadas ni viudas honestas y que los visitantes fuesen veinticinco años y no fuesen casados ni del estado religioso" (55).

La historia de la prostitución en Valencia es muy rica y variada, de ahí que en este trabajo tengamos necesidad de recurrir a sus crónicas en más de una ocasión y así encontramos en sus archivos que el 19 de septiembre de 1444, antes de terminar los trabajos del públich, como luego veremos al describir esta ciudad de las prostitutas, reunidos en la sala del consejo secreto el justicia, jurados y prohombres, etc., queriendo proveer el cómo debían pagar los salarios las mujeres que vivían o fueran a vivir o habitar en el burdel de Valencia, para evitar las molestias y vejaciones, acordaron los justicia, jurados y otros, de una parte, y en Jaime Galindo, en Juan Sala y la Furiada, hostaleros del dicho burdel, de la otra, se observaran los capítulos siguientes. Los cuales fijaban entre otras cosas el precio máximo que éstos hostaleros podían cobrar a las mujeres por comida, habitación, etc. (56). En efecto, las obras del públich fueron terminadas aproximadamente en diciembre de ese mismo año (1444), y la descripción del mismo nos la ofrece el conde de LALANDA, quien escribió que "... es

fa ciudad, viene a tener la extensión de una pequeña población y está cercada de murallas. Tiene sólo una puerta, delante de la cual hay una horca que sirve de advertencia a los delincuentes. Los visitantes tienen que dejar sus armas al vigilante, que también guarda el dinero y otros objetos de valor. Y no se hace responsable de la pérdida o robo de dichos valores, si el visitante no se los entrega para su custodia. La ciudad de las prostitutas tiene tres o cuatro calles, por las que unas pasean con desenvoltura su ocio y exhiben vestidos de seda y terciopelo y otras asoman la cabeza a la ventana de su casa de una planta, bien amueblada y con las paredes blanqueadas. Cobran sólo cuatro dineros, precio máximo que pueden pedir mientras ejercen su oficio en Valencia. dentro del recinto de dicha población prostibularia hay tabernas y posadas. Su clima templado permite observar casi noche y día la vida doméstica de estas mujeres a través de las puertas y ventanas de sus casas. El municipio de Valencia tiene dos médicos encargados de vigilar el estado sanitario de estas mujeres. La que está enferma es sacada inmediatamente de dicha población; asistida por cuenta del municipio, luego enviada a su aldea, de donde le está prohibido salir. Escribo esto porque en ningún lugar de cuantos he visitado existe un sistema de reglamentación y una vigilancia policial tan perfecta respecto a la prostitución como en Valencia" (57).

En efecto, Valencia durante muchos años fue la ciudad modelo en cuanto a la organización de la vida de mujeres -

que se dedicaban a la existencia licenciosa. Una nutrida y bien elaborada reglamentación de estas actividades por parte de las autoridades locales, corrobora la descripción del conde de LALAIN.

3.- En la Edad Moderna.

YÁÑEZ FAJARDO reglamentó la prostibulación a partir de 1486 y puso al frente de cada casa para su gobernación, un individuo designado con el nombre de "puero". Estos derechos los adquirió gracias a la Real Cédula despachada en Salamanca el 4 de noviembre de 1486 por los Reyes Católicos que le dieron en merced todas las casas y sitios en que estaban las mujeres públicas de las ciudades de Ronda, Loja, Alhama, Marbella y de las demás ciudades que había ganado a los moros en 1486, y de las demás que fueran ganando, como Vélez-Málaga, Almería, Almuñecar, Guadix, Baza y Granada, y que pudiesen hacer otras casas nuevas para ellas en sitios realengos, sin que ninguna justicia se lo pudiese impedir (58).

Las ordenanzas del "padre de la mancebía" de Granada, dadas en esta ciudad, el 2 de noviembre de 1533, entre otras cosas disponían: que el "padre de las mancebías" estaba obligado bajo pena de dos mil maravedís por cada vez que lo contrario hiciere, y por la segunda pena doblada y cien azotes, a dotar de los muebles y utensilios necesarios el cuarto donde habitan y ejercen estas mujeres; bajo pena

de dos mil maravedis a suministrarles la alimentación de acuerdo a la relación dada en las ordenanzas; prohibió bajo multa de quinientos maravedis y treinta días de cárcel por la primera vez, que de aquí en adelante el "padre" o "madre" que son o fueran de dicha mancebía, recibir mujeres sin antes comunicarlo a la justicia para que ordenase el correspondiente examen médico (59).

Los abusos cometidos por los encargados de administrar los burdeles, hizo necesario reglamentar minuciosamente los servicios que los amos de las mancebías les habían encargado en razón de su oficio prestar a las pupilas, y para evitarlos las autoridades se esforzaron por detallar el número, cantidad y calidad de las prestaciones y el valor que se debía de abonar por cada una de ellas, sin lograr erradicar los estragos que día a día causaban sobre sus víctimas (60).

Ante esta difícil situación, el 12 de marzo de 1562, reunidos los jurados en la cámara del consejo secreto, atendido y considerado que por los grandes perjuicios que los hosteleros del partido o burdel de la ciudad de Valencia, irrogan a las mujeres de sus mesones, dando ocasión que aquellas adquirieran muchas deudas y en grandes cantidades, así en la comida y bebida como de alquileres de camas, ropas y joyas, de modo que buenamente por razón de dichas deudas, no pueden pagar a aquellos y no pueden salir del vicio, y queriendo quitar semejantes abusos, dan esta forma para

el alquiler de las ropas, tasando y limitando las que pueden alquilar a las referidas mujeres y su precio. Acuerdan mediante ocho disposiciones los servicios y contraprestaciones de los mismos junto con severas sanciones para los infractores(61).

Con el título " de mancebías y mujeres públicas ", el 13 de marzo de 1570 se formuló para Salamanca esta disposición de la cual cabe destacar: La prohibición bajo multa de mil maravedis la primera vez, la segunda, pena doblada más cien azotes y diez años de destierro al "padre" que "recibiera mujer alguna en empeño sobre su cuerpo". Por el consistorio se nombren dos diputados, por un periodo de cuatro meses, al cabo de los cuales informaran del buen orden y funcionamiento de las mancebías e indicarán las reformas que a juicio de éstos deben introducirse. De otra parte, se prohíbe recibir mujeres en la mancebía que tengan padres en esta ciudad de Salamanca (62).

Bajo el reinado de FELIPE II (1556-1598), se continúa la labor legislativa de forma similar a la que hemos estado presentando, es decir, no existen unas bases sólidas, para reglamentar o prohibir la prostitución. Durante este periodo como en los anteriores se dan Prágmaticas, Decretos Reales, Ordenes para tratar de paliar sobre la marcha los problemas que surgen en este bajo mundo, en el que se debaten a muerte dos clases sociales aparentemente amigas: el proxeneta, sin principios morales, deseoso únicamente de aumentar sus ganancias a costa de unas infelices mujeres que habían llegado

a estos extremos empujadas por la ignorancia y la pobreza de aquellos tiempos y estas mujeres que se encontraban día a día más empeñadas al "padre" o "amo" de la mancebía que aprovechando esta situación de dependencia económica las explotaba de manera inhumana noche y día, y todo esto era posible, pues las disposiciones además del casuismo y paternalismo que las caracterizaba, ordenaban cuestiones de índole más doméstica que social. Hechas estas observaciones, es procedente destacar de este periodo unas disposiciones de 1571, de carácter moralizante y con vistas a prevenir la prostitución, que dicen: "No fengan por criadas mujeres menores de cuarenta años porque no las imiten, pena a ambas de un año de desfierro". De otra parte habría que señalar la exigencia previa bajo juramento "al padre" de la casa pública de cumplir y hacer cumplir unas mínimas y expresas prohibiciones (63).

A partir de esta ley de 1571 dada por FELIPE II hasta la regencia de MARIA CRISTINA de Austria, época en que se da para la villa de Madrid el primer reglamento de la prostitución, reglamento de corte eminentemente moderno; la prostitución fue prohibida por FELIPE IV, tolerada por CARLOS II, penada con galeras por FELIPE V y estimulada, galanteada y visitada por FERNANDO VII.

" 4.- En la Edad Contemporánea.

El reglamento especial de la sección de higiene de la

prostitución, dado en Madrid a 31 de julio de 1877 se compone de 48 artículos y un artículo adicional, divididos en siete títulos. El primero trata del objeto y organización; el título segundo trata de la inscripción de las mujeres públicas, que son las que se dedican a este oficio y las divide en dos categorías: 1ª, con domicilio fijo en casas toleradas por la autoridad y 2ª, mujeres con domicilio propio e individual. La inscripción se efectúa en un registro general y es voluntaria. La mujer una vez inscrita se someterá a un examen médico obligatorio. El título tercero trata de las obligaciones de las mujeres inscritas y cabe señalar la necesidad de someterse a dos reconocimientos médicos por semana, avisar a las autoridades todo cambio de domicilio y la prohibición de prestarse unas a otras sus libretas sanitarias. El título cuarto habla de las casas toleradas y las divide en dos clases; prohíbe a las amas tener hijos o parientes menores de edad, igualmente trata de la disposición de las habitaciones y lugares donde pueden establecerse, como de la prohibición de todo tipo de anuncios o propaganda etc. El título quinto de inspección facultativa, divide a los médicos en distritos para una mayor eficacia en los servicios que se prestan a domicilio y además de los reconocimientos semanales están obligados a velar por la salubridad de las habitaciones de estas mujeres y en caso de enfermedad ordenar el traslado inmediato al hospital. El título sexto de disposiciones penales por infracciones al reglamento, se castigan con multa o en prisión equivalente según lo dis-

ponga el gobernador. La falta a los reconocimientos sanitarios se considera como grave. El título séptimo, fondos de la sección y su inversión, señala la cantidad máxima y por categorías que deben abonar a los facultativos, lo mismo que las excepciones de pago en algunos casos que se expresan en el reglamento(64).

Como disposición complementaria a este reglamento, con fecha 31 de julio de 1877, se dió una instrucción para la vigilancia de la sección de higiene de la prostifución. El cuerpo de vigilancia estaba formado por un jefe y diez vigilantes todos ellos a las ordenes del jefe facultativo de la sección, y su misión era velar por el exácto cumplimiento de las disposiciones del reglamento (65).

Con posterioridad a la reglamentación de la prostifución en la villa de Madrid, se elaboraron otras más, pero siguiendo en sus líneas maestras la reglamentación de Madrid; cada ciudad o provincia se pronunciaba al respecto con libertad, por ello de ahora en adelante destacaremos las novedades más importantes introducidas por las autoridades respectivas.

Continuando con el orden cronológico que nos hemos impuesto desde el comienzo de esta investigación encontramos la reglamentación sobre la prostifución que dictó el ayuntamiento de Santander el 5 de febrero de 1889 y a la que nos referiremos de manera muy resumida: Primero, la prohibición de ejercer el oficio de prostifuta sin antes haberse inscrito en el correspondiente registro. Segundo, se prohíbe la inscripción de mujeres casadas. Tercero, para ejercer el

oficio de prostituta se necesita ser mayor de dieciocho años. Cuarto, el ama de la casa de tolerancia tiene que ser mayor de veinticinco años y estar autorizada por el propietario de la finca. Quinto, en el orden moral se prohíbe el establecimiento de casas de tolerancia cerca de las iglesias, escuelas, conventos etc. Sexto, que las ventanas de los cuartos donde se ejerce la prostitución estén cubiertas con vidrios oscuros y se coloquen persianas en vez de cortinas. Séptimo, en el orden sanitario, se exige a toda ama de casa llevar un cuadro de salud donde figurará el nombre de la pupila y su estado físico. Octavo, las casas de tolerancia se dividen en tres categorías y se fijan tarifas conforme a la categoría. Este reglamento consta de 110 artículos, dividido en capítulos (66).

Albacete, siguiendo el ejemplo reglamentarista que se vivía por aquel entonces, dictó su propio estatuto el 16 de agosto de 1895 del que destacaremos: Primero, no se permite el establecimiento de casas públicas en sitios donde puedan ofrecer escándalo y segundo, las amas no podrán tener en su compañía hijos o parientes menores de catorce años. Esta prohibición se refiere únicamente a hijos o parientes menores de catorce años, es decir, es mucho más flexible que la primera disposición al respecto: "no tengan por criadas a mujeres menores de cuarenta años porque no las imiten" (67).

El Ayuntamiento de Palencia se pronunció al respecto el 20 de octubre de 1905, de cuyo reglamento señalaremos, primero, prohibición a las amas de casas de tolerancia de ad -

mitir mujeres menores de veintifrres años; ni a las que se presentaran voluntariamente y careciesen de carfilla. Esta disposici3n por primera vez establece la edad m3nima para el ejercicio de la prostituci3n en veintifrres a3os, evitando as3 en la provincia la prostituci3n de mujeres menores de edad. Y segundo, el m3dico estaba obligado a reconocer a estas mujeres cada seis d3as como m3nimo y anotar el resultado de cada reconocimiento en la correspondiente carfilla individual, como en el libro de control general que se llevaba en cada casa para seguridad de los clientes (68).

Las reglamentaciones expuestas eran frecuentemente burladas ya por el ama de la casa, ya por las pupilas y como consecuencia de este incumplimiento, las enfermedades ven3reas se propagaban con mucha facilidad. Para responder a esta epidemia producida por el desacato a las disposiciones vigentes, se elabor3 una reglamentaci3n sanitaria de la prostituci3n en el a3o 1905 y cuya base quinta dice: " La falta de asistencia de las prostitutas a sus reconocimientos obligatorios ser3 castigada, por la primera vez, con cien pesetas, pagadas por el ama si la fuviesen y con dos d3as de ~ c3rcel para la prostituta. La reincidencia permitir3 proceder al cierre definitivo de la casa tolerada, si existiere, y a la imposici3n de quince d3as de c3rcel para la prostituta. Cuando se compruebe que la prostituta que ha eludido un reconocimiento est3 enferma de ven3reo, se dispondr3 su ingreso inmediato en el hospital-reclusi3n hasta la extinci3n del estado contagioso, y su traslado, al recibir el alta, a

la cárcel durante un mes. Si pertenece a una casa folerada, el ama sufrirá los castigos antes consignados" (69).

Ante la necesidad de una reglamentación de carácter general, como se ha venido poniendo de manifiesto a lo largo de este estudio, el Ministerio de la Gobernación el 1º de marzo de 1908 comunicó una Real Circular a las autoridades respectivas a fin de poner orden a reglamentaciones provinciales y locales. Reglamentaciones sin unidad de criterio sanitario y sin las necesarias garantías para que un servicio de suma trascendencia social e higiénica no corriera el peligro de transformarse en motivo de explotación y lucro inmoral para las entidades que estaban llamadas a vigilarlo, con evidente perjuicio para la salud y las costumbres públicas. Por todo esto se dispuso entre otras cosas el cumplimiento: primero, que las mujeres que quisieran dedicarse a la prostitución, tendrían que solicitar por sí mismas y en la debida forma su inscripción en un registro especial, anotando entre otras cosas, los motivos que les impulsaron a prostituirse. Asimismo deberían de adjuntar una fotografía para unirla a la cartilla. Segundo, serían inscritas de oficio aquellas mujeres que se dedicasen a la prostitución. Tercero, no se admitiría la inscripción voluntaria de mujeres mayores de veintifres años y menores de veinticinco años sin la autorización de sus representantes legales. Cuarto, toda casa de prostitución estaría obligada a tener un médico, que cuidara bajo su responsabilidad, del estado sanitario de las mujeres dedicadas al tráfico y de la higiene de

las viviendas. El médico anotaría en un libro especial para los clientes el estado de las mujeres. Quinto, las mujeres que ejercieran por libres, quedarían obligadas a presentarse una vez por semana, en la inspección de sanidad (70). En esta onda la reglamentación se extendió a Bilbao, Pamplona, Vigo, Cadiz, Gerona, San Sebastian, Vitoria, Almeria y Sevilla respectivamente.

C.- Análisis de la labor reglamentaria española.

La labor reglamentaria en España, a pesar de sus orígenes remotos fue muy variada y nada uniforme hasta bien entrado el siglo XVII en que se establecen las bases para una reglamentación sólida, moderna y regular. La reglamentación que a partir de este siglo (XVIII) van a elegir las diferentes provincias y ciudades, es consecuente con el momento histórico en que se legisla; de ahí que se destaquen en estas disposiciones normas de un marcado temple médico-sanitario. Los contagios venéreos eran entonces muy frecuentes, la ciencia médica no había alcanzado el desarrollo científico de nuestro siglo (el científico FLEMING no había logrado todavía el milagro de la penicilina). Las comunicaciones eran escasas y malas y como consecuencia la higiene muy deficiente. La necesidad de control sanitario en estas mujeres, era entonces de carácter urgente, de ahí que el reglamento de 31 de julio de 1877 de Madrid, exigiera dos reconocimientos por semana y uno extraordinario cuando el jefe del

servicio lo considerara necesario. La orden de que la prostifuta llevase consigo la cartilla, con la anotación de la última visita médica y la obligación del ama de tener a disposición de los clientes el libro de registro, no obedecía a un simple control de policía sino a un verdadero control sanitario. El individuo que frecuentaba este tipo de mujeres estaba alertado y facultado para pedir la cartilla y el libro de registro si no quería sufrir las consecuencias de una imprudencia de este tipo. No existían los antibióticos fuertes y curar entonces esta enfermedad era molesto y difícil. Por eso fue necesario que el proyecto de reglamentación sanitaria de 1905 concentrara toda su atención sobre este problema y estableciera sanciones drásticas tanto para el ama como para las prostifutas que no asistieran a los reconocimientos médicos establecidos.

El sistema de inscripción inicialmente era voluntario y de oficio en aquellos casos que la mujer se dedicaba a este trabajo sin inscribirse, después de una previa notificación al respecto. La inscripción la podía solicitar personalmente la interesada o el ama según se desprende de los textos consultados. Con el tiempo y para evitar abusos que se cometieron no pocas veces, de inscribir a mujeres sin su consentimiento, la circular de 1908 dirigida a las autoridades correspondientes exige expresamente en el artículo primero, que la inscripción " la habrán de solicitar por si mismas", es decir, se prohíbe la intervención de terceras personas. En cuanto al sistema de cartilla es sencillo, en ella se

anotan el nombre y apellidos, edad, domicilio y en algunas la clase a que pertenece dentro del mundo de la prostitución. A continuación se presenta el estado sanitario de la prostituta conforme al último reconocimiento facultativo. El reglamento de Madrid de 1908 introduce una nueva modalidad, adherir una fotografía de la interesada en la correspondiente cartilla, esta disposición en aquel momento obedecía a una mayor seguridad del estado sanitario de la prostituta.

La edad mínima que se exigía para el ejercicio de este oficio era en algunas provincias de dieciocho años y en otras como en Madrid, su reglamento (1908) pedía a las mujeres mayores de veintitrés años y menores de veinticinco reunir los requisitos del artículo 321 del C.civil entonces en vigor o sea, " ..., las hijas de familia mayores de edad pero menores de veinticinco años, no podrán dejar la casa del padre o de la madre en cuya compañía viven, mas que con licencia de los mismos ...".

En el orden moral, se prohibe la inscripción y el ejercicio de la prostitución a las mujeres casadas, otras requieren como requisito previo la notificación al esposo. El reglamento de Albacete prohíbe a las amas tener en su compañía hijos o parientes menores de catorce años. En los reglamentos de Santander y Albacete no se permite el establecimiento de casas de prostitución cerca de templos, escuelas o edificios públicos donde puedan ser causa de escándalo y mal ejemplo. Hoy, proyectos modernos de codifi ~

cación penal, contemplan esta misma prohibición. Así el art. 232 del Proyecto de Código penal alemán de 1962 dice: " Será castigado con arresto quien practicare la prostitución y ejerciere esa profesión:

1. En las proximidades de una iglesia o de otro edificio destinado a la práctica religiosa.
2. En las proximidades de una escuela o de otro edificio al que asistan niños o jóvenes.
3. De una vivienda en que habiten niños o jóvenes.
4. En una casa en la que habiten niños o jóvenes de una manera que haga peligrar a estos moralmente.
5. En un municipio o en un distrito de un municipio en el que esté prohibido el ejercicio de la prostitución por una ordenanza" (71).

D.- Política criminal adoptada por este sistema.

En el orden político-criminal las medidas que se tomaron para combatir, reducir o mejorar la situación de estas mujeres, fueron mínimas e ineficaces, bien por su extremada rigidez o por el paternalismo que rayaba los linderos del fanatismo y por lo mismo carente de visión y futuro. Uno de los factores que bien vale destacar en esta área junto con otros aciertos en el campo de la prostitución, fue la iniciativa en el año 1345, de Doña SORIANA, perteneciente a la tercera orden de San Francisco, que fundó una casa en la que estuvieran asiladas y pudieran acogerse todas las mujeres de ma-

la vida, que por entonces eran muchas en la ciudad de Valencia.

Asimismo, PEDRO IV, tratando de mejorar la situación de penuria moral y física a la estaban sometidas estas mujeres, otorgó en el año 1362 ciertos privilegios a la institución fundada para acogerlas, que se llamó "La Casa de las Arrepentidas", y a petición de los jurados confirmó dicho rey que fuese comprada otra más capaz, para que todas las mujeres prostituidas que quisieran abandonar su mal modo de vivir, habitasen en ella donde serían mantenidas. Los jurados eligieron y nombraron dos prohombres y dos señoras de perfecta buena vida y esmerada conversación, para que dirigiesen y administrasen la casa, mujeres y todos sus bienes cada año (72).

En este primer intento de rehabilitar a estas mujeres, es de ponderar el buen sentido de los valencianos al exigir cualidades morales e intelectuales a los directivos, tales como "perfecta buena vida" y "esmerada conversación", como que ya sabían que el buen ejemplo y el bien decir son armas eficaces en el restablecimiento de conductas que no mejoran con golpes y encierros.

Los valencianos buscaron medios de persuasión para la rehabilitación de estas mujeres, así constaba que el día 17 de marzo de 1385, procurando siempre por todos los medios posibles conducir al buen camino las mujeres extraviadas, el consejo ordenó que en la Semana Santa, esto es desde el martes al sábado santo después de gloria, fueran encerradas

las mujeres mundanas en la casa de penitencia, pagando la ciudad doce dineros por cada mujer. A esta casa de penitencia durante este encierro acudía San Vicente Ferrer y allí mediante su ardiente verbo y su generoso ejemplo, lograba el arrepentimiento real de muchas desgraciadas. De esto dan fe los acuerdos tomados en 1390 por el consejo que dispuso dotar con pequeñas cantidades a estas arrepentidas que contraían matrimonio. La dotación según consta, consistía en diez libras. Con el tiempo se aumentó esta cantidad y así se entregaron quince libras a Juan de Villena, labrador de Bonrepós, por haberse casado con María Ana Cabrero, arrepentida, etc. (73).

En este afanoso deseo de rehabilitar a las mujeres que se habían dedicado a la prostitución y de arrancárselas de las garras de los hospitaleros, el 29 de julio de 1552 (74), se dispuso por medio de un pregón: "Toda cuanta cantidad deban a los hospitaleros, estos las pierdan quedando aquellas libres de abonar ninguna, por grande que sea, ...". Disposición que es una verdadera derogación no ya de las leyes, sino hasta de los mismos principios de equidad y de justicia, puesto que la contraprestación consistía: "arrepintiéndose en Semana Santa". Esta política estimulante para abandonar la prostitución quedando libre de las deudas contraídas en el ejercicio de la misma, como la de recibir posteriormente una pequeña suma, continuó durante largo tiempo y los consejos generales posteriores a la Cuaresma se ocuparon todos los años de "dones convertidos" a las que, por ende, se vestía

y dotaba. Algunos años este capítulo era amplio: veinticuatro mujeres abandonaron la prostitución en 1587 (75).

Esta fue la política reglamentarista que España mantuvo vigente hasta el 28 de junio de 1935, día en que mediante Decreto: "Queda suprimida la reglamentación de la prostitución, el ejercicio de la cual no se reconoce en España como medio lícito de vida".

Hasta aquí hemos indagado sobre las disposiciones que España elaboró por más de veintitrés siglos de acuerdo a las estructuras socio-políticas del momento. A partir de ahora nos proponemos ofrecer un estudio, que aunque sucinto abarcará el desarrollo que ha experimentado el sistema de reglamentación de la prostitución desde las últimas décadas del siglo pasado hasta nuestros días, así como argumentos en pro y en contra elaborados por los países que actualmente aceptan este sistema.

E.- Reglamentación actual. Concepto y definición.

Modernamente entendemos por reglamentación un régimen normativo ecléctico mediante el cual el Estado es llamado a intervenir para aminorar los riesgos en el campo de la salubridad material y espiritual, de la explotación de la prostitución, dotando a los organismos que se crean a consecuencia de estas disposiciones reglamentarias, de los dispositivos jurídicos adecuados para su limitado desenvolvimiento.

De este procedimiento se ha dicho que implica una actividad discriminatoria hacia la mujer prostituida, a la que se procura aislar sometiéndola a medidas de vigilancia policiales y sanitarias. Es decir, partiendo del principio de inevitabilidad del fenómeno de la prostitución, este sistema lo legaliza y reglamenta, le da vida con objeto de evitar su difusión y los peligros de su liberalización, así como la clandestinidad fruto del prohibicionismo o abolicionismo.

F.- Partidarios del sistema de reglamentación.

Sus argumentos.-

1.- San AGUSTIN.

" ¿ Que cosa más sórdida y vana que la hermosura y las torpezas de las meretrices, alcahuetes y otros cómplices de la corrupción?. Suprime las meretrices de las cosas humanas y todo se perturbará con la lascivia, pon a las meretrices en el lugar de las maíronas, y todo quedará envilecido, -afeado y mancillado" (76). San AGUSTIN mantiene otro principio en el que se basa este pensamiento "es que también hay males que contribuyen al orden de los bienes, no sólo, pues los bienes, sino bienes y males están regidos por el Orden" (De Ord. lib. 2, cap. II).

2.- Santo TOMAS.

"Luego los regimenes humanos aquellos que gobiernan hacen bien en tolerar algunos males para no impedir otros bienes y también para evitar otros males peores, según dice San Agustín ..." (77).

3.- Rafael ESLAVA.

En la literatura hispana cabe destacar el nombre de ESLAVA, quien después de hacer un descarnado análisis de la prostitución en Madrid a comienzos de siglo y observar que hasta ese momento no se había hecho nada por encauzarla dentro de los moldes más estrictos, considera que hay que reglamentarla y moralizarla al amparo de la ley, único medio de evitar las funestas consecuencias que trae consigo, bajo cualquier punto de vista que se considere (78). Después de analizar la realidad de la prostitución en Madrid y de considerar que debe de aceptarse como un mal necesario, concluye con que debe de acometerse con brío su reglamentación de manera seria y honesta (79).

En la literatura contemporánea, todas las voces que se han interesado por el problema de la prostitución, se han alzado a favor de otros métodos. A pesar de tan escasos partidarios, los argumentos que se han esgrimido en su defensa se pueden condensar en los siguientes puntos:

1.- Se han considerado las casas de tolerancia como válvulas

de escape de la honestidad pública, es decir, la mujer prostituida es la salvaguardia de la virtud y su existencia el precio de la honestidad de las demás.

2. Se protege la salubridad pública evitando enfermedades venéreas y para lograrlo es necesario controlar a las mujeres que ejercen este oficio por medio de un registro especial donde éstas se inscriben.

3. Que gracias a este registro especial la prostituta está obligada a unos reconocimientos médicos semanales evitando así, no sólo el contagio personal sino el de terceras personas.

4. Que el problema de la prostitución -al parecer- de momento no tiene solución, porque los factores que concurren a provocarla son incontrolables.

5. Que mientras haya hombres dispuestos a satisfacer sus apetencias sexuales por este medio y mujeres que indiscriminadamente se entreguen por dinero, lo único factible es la reglamentación, porque está demostrado que con este sistema se evitan males mayores.

6. Que al permitir el establecimiento de prostíbulos el Estado puede reglamentar y controlar sus actividades, logrando por ello, una mayor protección sanitaria y social.

G.- Adversarios del sistema de reglamentación.

Sus argumentos.

Este sistema de reglamentación de la prostitución ha recibido serios ataques durante toda su vigencia. La fra-

se célebre de San Agustín "suprime el merefricio ..." analizada y aclarada por Santo Tomas en el sentido de que la ley humana, a imitación de la divina, puede permitir que haya males en el mundo, lo que no supone que quiera que se hagan, sino sólo permite, lo cual es bueno. Es decir, se formula la tolerancia del mal menor para impedir que se incurra en otro peor, que ha sido confesada por numerosos doctores de la Iglesia Católica.

1.- Padre Juan de MARIANA

El padre MARIANA analiza el problema de las casas de prostitución, "en las cuales públicamente en las ciudades y lugares está puesta en venta la vergüenza de las desdichadas, y se peca con gran libertad y menos temor, no habiendo alguno que lo reprima, ni castigue" (80); igualmente estudia escritos de San Agustín para poner de relieve que éste no fue tan partidario de la reglamentación, pues entre otras cosas en sus estudios advierte que el aumento del número de las ramera y el uso desmedido de las mismas, a la ciudad ferrena la ha convertido en torpeza lícita (81). Analizados estos pasajes, el padre MARIANA hace saltar la contradicción, al compararlos con la famosa frase "suprime las meretrices de las cosas humanas y todo se turbará con la lascivia", y para reforzar su postura contra la política del sistema de reglamentación se apoya, "consta también que San Luis, rey de Francia, entre otras leyes por las cuales al-

canza la inmortalidad, echó de todo su reino y mandó que ni hubiese ramerías ni casas públicas y que los hisiriones y iruhanes no tuviesen entrada en el palacio real ..., que si en Francia se pudo hacer ¿ por que no se podrá hacer lo mismo en otras provincias?. Dirás que aquella ley o costumbre no duro mucho tiempo, cierto, por la flojedad de los sucesores, y es cosa muy natural debilitarse y aflojarse los buenos intentos mudados en malas costumbres. A esto pues me inclino, que sería muy provechoso a la república cristiana destruir en todos los lugares las casas públicas, para que el buen olor de la Iglesia sea sobre todas las drogas, como dice en los Cánticos" (82).

2.- Constancio BERNALDO DE QUIROS.

A principios de siglo se realizaron en España numerosos trabajos por profesionales que conocían desde dentro el problema de la prostitución, por haber prestado sus servicios como abogados, médicos, educadores, sociólogos en el Patronato Real de la represión de la trata de blancas (creado en 1903), o en otros organismos que se interesaron entonces por mejorar la situación del elevadísimo número de prostitutas que había en Madrid, gracias a que la reglamentación vigente, permitía abrir casas de citas con una frecuencia inusitada.

BERNALDO DE QUIROS que dedicó buena parte de sus investigaciones al estudio de la delincuencia en general en Madrid,

al tratar la psicología de las prostitutas encuentra en esas mujeres una cierta conformidad con su oficio, esa conformidad fruto de la ignorancia, es aprovechada por un sector interesado de la sociedad, que repitiendo hasta enésima vez lo de "la mujer prostituida es la salvaguarda de la virtud y su existencia el precio de la honestidad de las demás", acepta de buena fe la función social que ejerce, sirviendo a las leyes del amor y defendiendo con sus cuerpos el honor de las mujeres más afortunadas. Creencia que se ve avalada por el propio Estado al reglamentar y autorizar el ejercicio de la prostitución (83).

3.- Antonio NAVARRO FERNANDEZ.

El médico NAVARRO FERNANDEZ, que prestó sus servicios durante muchos años en el hospital de San Juan de Dios de Madrid, al que diariamente concurrían numerosas mujeres en demanda de asistencia médica o para inscribirse como prostitutas en un registro especial que allí se llevaba, dice que el sistema de reglamentación no es el más aconsejable, porque lo que han hecho todos los reglamentos conocidos es reglamentar la prostitución pobre; "... ¿por qué la prostituta pobre ha sido siempre en la antigüedad descalzada, emplumada, desfigurada, condenada a galeras y modernamente condenada a gabela perpetua, de cuyo oprobio ya hablaremos, y del destino que se le daba y se le da, amén de ir de quince en quince cuando varía de domicilio y no avisa, cuando falta a

un registro o cuando le da la gana a un vigilante de la higiene?" (84). Como se observa DAVARRO FERRADADEZ después de criticar de manera aguda y sincera el sistema de reglamentación de la prostitución, vigente en aquel momento en Madrid, aconseja a lo largo de su investigación (85) que el sistema de reglamentación ha de abolirse y que deben implantarse otros medios más humanos y reales para solucionar tan grave problema.

4.- Julian JUDERIAS.

JUDERIAS, eminente jurista y escritor, secretario que fue durante muchos años del Patronato Real para la represión de la trata de blancas, considera que la reglamentación lejos de solucionar los problemas "es el hecho por virtud del cual la mujer queda convertida en objeto de transacciones mercantiles, en artículo comerciable, cuyo precio oscila, según las leyes de la oferta y la demanda..." (86).

5.- Marcelino ZALBA

El jesuita ZALBA, resucitando la gran polémica iniciada por San Agustín, considera que la sentencia más probable lo niega; " porque los lupanares son ocasión pública y fácil para cometer pecados a los que los hombres son muy inclinados. Además, permitiendo la prostitución, por un lado no provee a la honestidad de las mujeres ni se evitan

los pecados de inversión, al menos con aquellas, inflamando la pasión a la otra, como fuego insaciable; y por otra parte, se amontonan otros males innumerables: se prostituyen muchachas menores, los jóvenes desprecian a sus padres, derrochan sus bienes, abandonan el estudio, promueven alfercados, rechazan el matrimonio honesto ..."(87).

6.- Quintiliano SALDAÑA.

SALDAÑA, que durante muchos años se dedicó a estudiar los problemas inherentes a la prostitución y la necesidad de un control sobre la misma, y que desarrolló igualmente una serie de actividades en organismos internacionales profundizando en esta problemática llega a la conclusión de que la reglamentación no es el sistema más aconsejable para resolver tan difícil situación social y se pronuncia así al respecto: "El reglamento de la prostitución es la desarticulación progresiva, sistemática, de la familia"(88).

7.- Luis JIMENEZ DE ASUA.

JIMENEZ DE ASUA por su parte considera, " desde el plano moral, todavía es más lamentable este sistema, ya que conduce indefectiblemente a la traza de blancas, y a pervertir el sentido ético de los jóvenes, haciéndoles pensar que lo que el Estado organiza y reconoce debe ser una necesidad pública" (89).

8.- Eusebio GOMEZ y Enrique AFTALION.

El primero considera que uno de los males más graves "que derivan de la prostitución oficializada, es el desarrollo de la trafa de blancas" (90).

Para AFTALION, significa "en primer término, implica legalizar una inmoralidad, oficializar jurídicamente la corrupción de las costumbres" (91).

9.- San Alfonso Maria de LIGORIO.

Moralista de gran falla excavando en las mismas canchales de San Agustín y Santo Tomás, va a someter el problema de la prostitución a un cuestionario de preguntas y respuestas como, ¿ puede permitirse la existencia y trabajo de las meretrices ? Responde que sí, porque la razón es que suprimidas las prostitutas peores pecados vendrán, a saber, sodomía, bestialidad y otros, así como la seducción de mujeres honestas. En una segunda respuesta a la misma pregunta, contesta negativamente, al tiempo que la considera más verosímil. La razón dice, es que por las meretrices esos males mayores no se evitan, ya que en los hombres lujuriosos la libidinosidad afina más sus raíces por el trato fácil y frecuente con las prostitutas, y por lo tanto cuanto más aumenta la frecuencia de este vicio, no dejan de cometer poluciones y pecados nefandos consigo mismo, y también con las mismas prostitutas y tampoco se abstienen de

infernar seducir a mujeres honestas. La permisión de la prostitución añade una multitud de males, a saber, muchas mujeres jóvenes se prostituyen, los adolescentes dependen ya poco de los padres, dilapidan sus bienes, se abandona el estudio de la ciencias, se provoca la juerga y la risa, y se rechazan los matrimonios honestos. Después de estas consideraciones, termina recomendando que de aceptarse, lo sea únicamente en las grandes ciudades pero no en otros lugares(92).

10.- Antonio PAUSSICH.

Este sacerdote en un largo y detallado estudio sobre los problemas de la prostitución en Italia que tituló, "un cáncer en la civilización" al referirse al sistema de la reglamentación dijo: "el mayor mal que nos ha hecho la prostitución legal, es haber dado entre nosotros carta de ciudadanía a las malas costumbres" (93).

11.- Iwan BLOCH.

Este galeno francés después de elaborar un estudio histórico-crítico de la cultura antigua y contemporánea ha llegado a formular la consideración siguiente: " la ética sexual moderna es, pues, aquella del Estado antiguo esclavizado y la reglamentación oficial la conservación de las mismas medidas de un tal Estado" (94).

12.- Congreso de la Federación Abolicionista Internacional.

En los últimos tres lustros el ataque más fuerte y con creto al sistema de reglamentación vigente, tuvo lugar en el congreso de la Federación Abolicionista Internacional, celebrado en Atenas (septiembre de 1963) que resumimos:

1. La autoridad reconoce formalmente que la prostitución ejercida en las formas fijadas por ella, es lícita. Lejos de ser un delito, la prostitución es oficialmente reconocida como un medio de vida, como un oficio, como una profesión.
2. La prostitución reglamentada se convierte en una organización legal, una suerte de servicio público de higiene moral y física. Tolerar, en el sistema reglamentarista, parece permitir, aprobar, favorecer, y esta actitud no deja de ser un abominable escándalo.
3. La reglamentación constituye un atentado directo al respeto debido a la persona humana y a la dignidad de la mujer, y, por ello, envilece el sentido moral.
4. La reglamentación supone asimismo una discriminación en contra de la dignidad de la mujer, puesto que sus prescripciones, su control polifónico y sanitario, solamente a ella afectan. La reglamentación crea verdaderamente una esclavitud de clases.
5. En las casas de tolerancia se inscriben frecuentemente a menores, contra todas las normas de protección que el Estado debe a la infancia y a la juventud.

6. La organización de las casas de tolerancia exige la renovación constante del personal, de donde surge incesantemente, por todos los medios, la trata de mujeres. Aun cuando sólo fuera por este hecho, debería prohibirse universalmente la prostitución.

7. La reglamentación no soluciona el problema de las enfermedades venéreas, pues según las últimas estadísticas tan solo el 43% de estas enfermedades se deben a la prostitución.

8. Tampoco soluciona la limpieza de las calles, pues el reclutamiento callejero o "racolage" existe igualmente bajo el sistema de la reglamentación, ya que no se trata de una cuestión de apertura o clausura de casas, sino de vigilancia policial de la calle (95).

A pesar de todas las justificaciones que se han venido elaborando por los enemigos de este sistema, este procedimiento de permitir la prostitución tiene en la práctica muchos adeptos y como anota ESLAVA (96) es el "único medio de evitar las funestas consecuencias que trae consigo, bajo cualquier punto de vista que se la considere".

H.- Movimientos que propugnan actualmente
el sistema reglamentarista.

" Recientemente el sistema de reglamentación de la prostitución ha vuelto a ponerse de manifiesto y el tema ha sido llevado a la Asamblea Nacional francesa mediante una -

proposición de ley suscrita por el diputado de París, Le TAC, con la cual solicita reabrir las casas de tolerancia (97); el diputado francés fundamenta la necesidad de volver a la reglamentación de la prostitución en dos razones primordiales, primera, poner fin a los espectáculos escandalosos que ofrecen algunas calles de ciudades francesas y segundo, asegurar la higiene y protección de las prostitutas (98). Reconoce que la prostitución es vieja como el mundo y por lo mismo lo mejor es aceptar el mal y codificar su existencia; ya que la Ley de 1946 (ley Marthe Richard) no ha solucionado el problema y lo que ha logrado es sacar el mal de las casas para extenderlo en las calles (99). Esta proposición se complementa con un antecedente sociológico trascendente en este tema, ya que según una encuesta publicada al respecto los franceses son en un 56% favorables a la reapertura y reglamentación de las casas de tolerancia(100).

En cuanto hace referencia a España el problema de la prostitución es difícil, está ha ido en aumento a pesar de su prohibición y la tolerancia en este campo lejos de ofrecer alguna solución lo que hace es agravar el problema al no estudiarse y tratarse de manera directa y real. De momento la situación no ha sido abordada por las autoridades competentes, no obstante ha sido considerada por las juventudes de UCD que reunidas en su segundo congreso nacional solicitaron "la regulación de la prostitución y control médico obligatorio a cargo de la Seguridad Social" (101).

I.- Países que mantienen el sistema de reglamentación de la prostitución.

- | | |
|---|---|
| 1. Australia | 2. Bolivia |
| 3. Brasil (sólo Sao Paulo) | 4. Camboya |
| 5. Chile | 6. China (Taiwán) |
| 7. Corea | 8. El Salvador |
| 9. Eritrea | 10. India (estados de Bihar, Bombay, Delhi, Kerala, Madhya-pradesh y Orissa). |
| 11. Líbano | 12. Marruecos |
| 13. México (excepto el D.F. y en los estados de México, Puebla y Guanajuato). | 14. Oubangui-Chari |
| 15. Pakistán (Bengala O.) | 16. Perú |
| 17. Portugal | 18. Queensland (Australia) |
| 19. Tehad | 20. Tailandia |
| 21. Túnez | 22. Turquía |
| 23. Uruguay | 24. Vietnam (102). |

II.- Sistema prohibicionista de la prostitución.

A.- Concepto y definición.

„ El sistema prohibicionista considera a la prostitución como un delito en si misma. En consecuencia no sólo se castigan las conductas antisociales próximas a la prostitu-

ción, sino a la misma prostituta. Es decir, no solamente se castiga el lenocinio, la incitación a la prostitución, la industria de la prostitución ajena, el rufianismo, la trata de mujeres y niños, sino también la acción de la mujer que destina su cuerpo al comercio carnal remunerado. En consecuencia se castiga la auto-prostitución (103) y todas las acciones criminales que convergen en la prostitución.

B.- Evolución histórica.

1.- En el Antiguo Testamento.

El origen de las primeras disposiciones prohibiendo la prostitución hay que buscarlo en la ley Mosaica (siglo XIII aproximadamente a. de C.).

No profanes a tu hija, prostituyéndola, que no se entregue la tierra a la prostitución y se llene de crímenes (Lev. 19-20). Que no haya prostituta de entre las hijas de Israel (Deut. 23-17). No lleves a la casa de Mahvé ni la merced de una ramera ni el precio de un perro para cumplir un voto, que lo uno y lo otro es abominación para Mahvé, tu Dios (Deut. 23-18) (104).

No cabe duda que estas condenas de orden moral formuladas contra la prostitución tuvieron su eficacia, primero en las tribus de Israel y posteriormente dentro de los seguidores del cristianismo, pero sin que su influencia fuera más allá de los seguidores del evangelio.

En el comienzo de este capítulo hemos presentado una panorámica muy amplia de lo que representó la prostitución en esta época y gracias a ese estudio hemos podido comprobar que la prostitución fue admitida, patrocinada y reglamentada sin que se promulgara ley civil que la prohibiese.

2.- En la Roma Imperial.

Hacia el año 19, gobernando el Emperador TIBERIO, se refrenó con severos decretos del Senado la deshonestidad de las mujeres, y en particular se ordenó que ninguna que tuviese o hubiese tenido abuelo, padre o marido caballero romano, pudiese ganar torpemente, porque Vestilia, del linaje pretoriano, había denunciado al oficio de los ediles su vida deshonestá; costumbre que los antiguos reputaban por bastante pena a las mujeres manchadas de impudicia el confesar la profesión del mal ... Hechas las averiguaciones pertinentes y demostrada la mala conducta de Vestilia, fue desterrada a la isla de Serifon (105).

3.- En la España visigoda.

En España, en la época goda, la simple fornicación voluntaria entre solteros o libres no recibía castigo. RECES VINTO (649-674) en el Fuero Juzgo, dispuso por primera vez que si una mujer se dedicaba a la prostitución por voluntad de sus padres, para darles ganancia a ellos, recibiera la pena de cien azotes, la desollaran la frente, ha-

ciendola vivir distante del pueblo, dándola por esclava a algún mezquino; si era reincidente la pena de trescientos azotes (106). En el mismo cuerpo legal, Flavio RESCINDO, prohíbe la prostitución mediante la ley XVII, libro III, fff. IV, que dice: " Si alguna mujer libre es puta en la cibdad publicanamente, si fuere provada por muchas vezes, é recibe y muchos omnes sin vergüenza, esa tal mujer débela prender el sennor de la cibdad, é mandel dar CCC azotes delante del pueblo, é depues dexénla por tal pleyto, que nunca mas la fallen en tales cosas. E si depues la conosciere que hy forna, déñle CCC azotes de cabo, é déñla por sierva á algún mesquino, é nunca más entre en aquella cibdad (...) E si fue re sierva é biviere en la cibdad assi como es dicho de suso, préndala el iuez, é mandel dar CCC azotes ante el pueblo, é desfuéñle la frente, é déñla a su sennor por tal pleyto, que la envíe a morar luenne de la cibdad, o que la venda en tal logar que mas non torne a la cibdad (...) Otrosí mandamos guardar daquellas que fazen fornicio publicanamente por las villas, ó por los burgos; mas si por ventura el iuez por negligencia ó por aver no quisiere pesquisar esta cosa, ó vengarla, fagal dar el sennor ciento azotes, é peche demás XXX sueldos á quien mandare el rey" (107).

4.- En la Iglesia conciliar.

En las disposiciones conciliares no se prohíbe directamente el ejercicio de la prostitución, pero las consecuencias de este oficio afectan de manera directa a los hijos

de estas mujeres. En el Concilio de Caríago, año 397, se ordena, " ... no se admitirá en bautismo a los descendientes de las mujeres públicas" (108). Con el tiempo la Iglesia cambia de parecer frente al problema de la prostitución, sus disposiciones serán más flexibles y generosas, desarrollará una política con miras a la regeneración de estas mujeres mediante el arrepentimiento y así en el Concilio de Toledo del año 750 se dispone que una vez hecha la reconciliación, pueda recibir el bautismo y la comunión toda mujer pública delante de Dios y los cristianos, y pueda casarse tan pura como virgen, con tal de que no conserve ningún hábito de su vida pasada en el estado de matrimonio. Las sanciones a los descendientes de éstas son menos drásticas, únicamente están inhabilitados para recibir las ordenes sagradas (109).

A partir de la fecha de las citadas disposiciones de la Iglesia, no tenemos noticia de otras que las prohibiesen. En el verano del año 711 se derrumbó el Estado visigodo, al ser derrotado y muerto Roderico en las orillas del río Guadalefe por los árabes y bereberes, a quienes mandaba Tariq ben Ziyad (110), y como anotaremos al estudiar la historia de la prostitución, los árabes ni la prohibieron ni la reglamentaron.

Hechas estas aclaraciones y teniendo en cuenta que a partir de la Reconquista, la prostitución fue tolerada y por tal reglamentada, no se dictaron disposiciones prohibiéndola hasta el reinado de FELIPE IV.

5.- En la España de final del reinado de los Austrias
y comienzo de los Borbones.

En Madrid a 10 de febrero de 1623, FELIPE IV por pragmática de la fecha, prohíbe las mancebías y las casas de mugeres públicas en todos los pueblos de estos Reynos, así "Ordenamos y mandamos, que de aquí adelante en ninguna ciudad, villa ni lugar de estos Reynos se pueda permitir ni permisa mancebía ni casa pública donde mugeres ganen con sus cuerpos; y las prohibimos y defendemos, y mandamos se quifen las que hubiere; y encargamos a los de nuestro Consejo, tengan particular cuidado en la ejecución, como de cosa tan importante; y a las Justicias, que cada una de su distrito lo execute, so pena que, si en alguna parte las consintieren o permitiesen, por el mismo caso les condenamos en privación del oficio, y en cincuenta mil maravedis aplicados por tercias partes, Cámara, Juez y Denunciador; y que lo contenido en esta ley se ponga por capítulo de residencia" (111).'

Posteriormente FELIPE IV, en Madrid a 11 de julio de 1661, mediante ley VIII de la fecha, ordenó el recogimiento de mujeres perdidas en la Corte, y su reclusión en la galera. "Por diferentes ordenes tengo mandado, se procuren recoger las mugeres perdidas; y echo menos que en las relaciones, que se me remiten por los Alcaldes, no se me da cuenta de como se executa: y porque tengo entendido, que cada día crece el número de ellas, de se ocasionan muchos escándalos

y perjuicios a la causa pública, dareis orden a los Alcaldes, que cada uno en sus quarteles cuide de recogerlas, visitando las posadas donde viven; y que las que se hallaren solteras y sin oficio en ellas, y todas las que se encontraren en mi palacio, plazuelas y calles públicas de la misma calidad, se prendan, y lleven a la casa de galera, donde estén el tiempo que pareciere conveniente; y de lo que cada uno obrare, me de cuenta en las relaciones que de aquí adelante hicieren con toda distinción" (112).

Reinando FELIPE V, mediante auto acordado del Consejo de 24 de mayo de 1704 se manda, que los Alcaldes de la Corte " recojan y pongan en las galeras - las mugeres mundanas que asisten en los paseos públicos, causando nota y escándalo" (113).

6.- En el reinado de FERNANDO VII.

En este periodo cabe destacar un Real Decreto de 3 de marzo de 1815 mediante el cual se manda restablecer el hospital de mugeres incurables de la Corte, hospital que habia sido construido por CARLOS IV para atender la demanda de mugeres enfermas a consecuencia del ejercicio de la prostitución, (114). Cabe destacar tambien en este reinado la prohibición mediante circular del Ministerio de Hacienda, de 15 de junio de 1814, de permanencia en la Corte de mugeres separadas de sus maridos que acudían a la misma con el fin de promover pretensiones a nombre de aquellos, que en más de una ocasión

se prostituyeron y dieron nota de escándalo (115).

Durante este mismo periodo se decretó por las Cortes Españolas el Código penal el 8 de junio de 1822 y fue promulgado por FERNANDO VII el 9 del mismo mes y año, en sus artículos 535 a 542 del Título VII, Capítulo II se castiga a los que promueven o fomentan la prostitución, pero no se castiga a la mujer que se dedica a la misma (116).

7.- En la época actual.

El prohibicionismo, como a continuación tendremos ocasión de comprobar, tiene en nuestros días escasa acogida; la poca propagación de este sistema, se debe a la dificultad de definir y tipificar el delito de prostitución y al deseo de delimitar los conceptos morales de los estrictamente jurídicos (117).

C.- Razones que justifican este sistema.

Las razones que a lo largo del tiempo se han formulado para justificar la norma que prohíbe la prostitución cuyo ejercicio en algunos casos (aunque aislados) se ha tipificado como delito (118) y sancionado con pena, se pueden concretar en las siguientes:

1. Que es al Estado a quien corresponde regular la moral pública en interés general; por tanto tiene el deber de declarar que la prostitución es una infracción punible.

2. Que si se hace de la prostitución "per se" una infracción punible, la abolición de la reglamentación de la prostitución servirá simplemente para sustituir la prostitución vigilada por la clandestina.

3. Que si la prostitución en sí no se considera como una infracción punible, será espinoso poner en actividad las disposiciones legales que prohíben la explotación de la prostitución ajena.

4. Que el hecho de que la ley no prohíba la prostitución puede originar que algunas mujeres, que se hallen próximas a ella, decidan dedicarse a ese oficio.

5. La falta de todo precepto legal que prohíba la prostitución puede ser comentada por los asociados como indicio de que el gobierno tolera y permite la comercialización del vicio, por ser un mal necesario.

D.- Reservas contra este sistema.

Por otra parte tenemos que analizar las reservas y temores que se han manifestado contra un prohibicionismo a ultranza. Por lo mismo se recomienda que la política-criminal a seguir sea más bien la del abolicionismo, porque hay que tener presente que el momento social actual no permite deslindar esta conducta sin interferir otras acciones de índole eminentemente privadas y de libre disposición. Estos temores y reservas se razonan así:

1. La legislación prohibicionista exigiría que se definiese

la prostitución. Si se diese gran amplitud a la palabra "prostituta" el hecho de hacer de la prostitución una infracción punible supondría una inferencia injustificada en la vida privada de estas mujeres. Si, por el contrario se diese a la palabra una acepción legal limitada, resultaría muy difícil probar las acusaciones que se formularan. Así por ejemplo, si la palabra prostituta se aplicara únicamente a aquellas personas que no tienen otro medio de vida fuera de la promiscuidad sexual, sería necesario demostrar que todos los ingresos obtenidos por la persona de que se trata proceden de la prostitución. Esto no sólo es difícil de probar, sino que además, puede inducir a una mujer prostituida a suscribirse de la acción penal obteniendo falsos contratos de trabajo por medio de un proxeneta y ello contribuiría, lógicamente, más a promover la explotación de la prostitución ajena que a eliminarla. También sería difícil probar la acusación si la palabra "prostituta" se utilizara únicamente para designar a las personas que tienen relaciones sexuales venales, puesto que, como es natural, el varón que ha participado en ellas se muestra reacio por lo general a la colaboración con las autoridades públicas. Además, muchas mujeres prostituidas pueden acceder al comercio sexual a cambio de obsequios o favores en vez de un pago en dinero. Estas dificultades, en cuanto se refieren estrictamente a la prostitución femenina. La prostitución masculina, aunque poco extendida, existe, y sus consecuencias en el mundo de la criminalidad son mayores que las de la femenina, por lo mismo ne-

cesitará una tipificación especial y un tratamiento diferente que la femenina, pues sus motivaciones y comportamientos distan mucho de los de la verdadera prostitución del género femenino.

2. En el acto de prostitución participan tanto la mujer como su cliente. Ambos son responsables por igual. Hacer que la ley persiga únicamente a la mujer supone una discriminación contra ella. Además, la experiencia demuestra que siempre que la ley impone sanciones a ambos, en la práctica las medidas de represión solamente se aplican a ésta.

3. Entre la prostitución y otras relaciones sexuales extramatrimoniales sólo hay una diferencia de grado y sería injusto limitar el castigo únicamente a las personas cuyos actos coincidan con los criterios arbitrarios enunciados en una definición legal de la prostitución.

4. La ley penal no debe ocuparse de todos los actos inmorales. Para proteger a los menores y conservar el orden público, es lícito proscribir la prostitución cuando una de las partes en ella sea menor de edad, y prohibir la oferta con fines de prostitución. Pero no se debe establecer una diferencia entre la prostitución de adultos y todas las demás contravenciones morales, colocando a aquellas dentro del marco del derecho penal.

5. La experiencia enseña que, atendiendo a los resultados obtenidos, la prostitución no se puede eliminar con medidas legales, y que si se la declara delito punible, esto lleva generalmente a la prostitución clandestina y a una despia-

dada organización de maleantes dedicados a la explotación de la prostitución ajena. Mientras haya demanda de tal comercio por parte de los hombres, es evidente que responderá a ello una oferta femenina, pese a las penas que se impongan a las prostitutas.

6. Para ser eficaz, la política prohibicionista tiene que estar subordinada a un sistema de espionaje y sorpresas por la policía que por sí solo es contrario al interés público y a los derechos humanos.

7. Al hacer de la prostitución "per se" una infracción punible, el sistema prohibicionista provoca en quienes la ejercen una actitud hostil, tanto colectiva como individualmente, que compromete las posibilidades de readaptación de estas mujeres (119).¹

E.- Países que mantienen el sistema prohibicionista de la prostitución.

Los países que tienen establecido el sistema prohibicionista de la prostitución de acuerdo con datos facilitados por las Naciones Unidas son los siguientes:

- | | |
|-------------------------|--------------------------------|
| 1. Angola | 2. Arabia Saudita |
| 3. Bahamas (islas) | 4. Brunei |
| 5. Cabo Verde (islas) | 6. Estados Unidos de América " |
| | (menos Arizona) |
| 7. Gambia | 8. Ghana |
| 9. Guinea | 10. Mozambique. |

- | | |
|-------------------|---|
| 11. Malasia | 12. Mauricio (isla) |
| 13. Nigeria | 14. Panamá |
| 15. R. Dominicana | 16. Santo Tomas e Isla del
Príncipe. |
| 17. Sierra Leona | 18. Sudán |
| 19. Suecia | 20. Suiza |
| 21. Timor | 22. Uganda (120) |

III.- Sistema abolicionista de la prostitución.

A.- Concepto y definición.

El sistema abolicionista de la prostitución se fundamenta en un conjunto de normas de vocación universal, mediante las cuales se exige la abolición de todos aquellos preceptos que admiten y reglamentan la prostitución, a la vez que ofrecen soluciones para remediar este problema social.

B.- Fundamentos del sistema.

Este sistema se apoya sobre cuatro pilares que se pueden resumir así:

1. La prostitución no es por sí un delito. En consecuencia, la actitud coercitiva del Estado en esta materia tiene límites, que en principio, podrían fijarse así: el Estado ha de intervenir, debe intervenir, en sólo aquellos casos en que la prostitución afecta, a) al orden público (delitos de escándalo público); b) a la salud pública (delitos de contagio

venéreo); c) cuando exista comercialización o explotación de la prostitución ajena (delitos de proxenetismo); d) cuando afecte a menores de edad (delitos de corrupción de menores).

2. Deben desaparecer todas las medidas discriminatorias contra las mujeres prostituidas (entre otras la cartilla sanitaria), no solamente porque afecta a su dignidad, sino porque obstaculiza su readaptación a la vida social. Naturalmente, esta supresión no implica en modo alguno inhibición del Estado ante los problemas sanitarios, sino que postula una reestructuración de los métodos de lucha contra las enfermedades venéreas, extendiendo esta lucha a toda la población sin centrarla exclusivamente en la prostitución.

3. Represión severa de todas las formas de proxenetismo y del consiguiente tráfico de personas para la prostitución (sin distinción de edad ni sexo), aun cuando se realice con el consentimiento de la persona prostituida. Es en este punto donde el sistema abolicionista ataca en sus raíces el problema de la prostitución. Esta no podrá ser evitada totalmente, pero si se extirpa la explotación, la comercialización de la prostitución ajena, se habrá dado un paso importante en la solución de tan grave problema.

4. Asistencia social a las víctimas de la prostitución, mediante la adopción de medidas de prevención y de reeducación adecuada, entendiéndose que las menores son siempre y en todo caso víctimas que es necesario proteger y tutelar, aun con medidas de naturaleza jurisdiccional (121).

C.- Evolución histórica del sistema.

El abolicionismo hace su aparición para pedir de plano la abolición de la reglamentación, a la que considera como una medida vejatoria hacia la mujer; la represión del proxenetismo, la prevención de la prostitución y la readaptación de sus víctimas. Paulina LUISI manifiesta: " contra este criterio administrativo (la reglamentación), que legaliza el ejercicio de la mala vida, se ha levantado una nueva doctrina de equidad, de justicia, de moral, que combate la autorización del vicio por el Estado ..." (122).

Este movimiento se inicia en Inglaterra a comienzos del año 1861, y es dirigido por su fundadora Josefina E. GREY BUTHER, en primer término como movimiento de protesta contra las condiciones de explotación de las jóvenes en las mancebías inglesas y ocasionalmente contra las leyes sobre enfermedades contagiosas, promulgadas en el año 1864, que desconocían y violaban las garantías ofrecidas al sexo femenino por la Constitución del Reino Unido.

Posteriormente para condenar las leyes que violaban los derechos concedidos a las mujeres en la Constitución y para protestar por la explotación injustificada de que eran objeto las prostitutas inglesas y de otros lugares del mundo, Josefina E. GREY BUTHER el 19 de marzo de 1875 instituye

"La Federación Abolicionista Internacional".

D.- Proyectos, convenios u tratados internacionales.

El primer Congreso abolicionista internacional se celebró en Ginebra entre los días 17 al 22 de septiembre de 1877, y la sección de legislación propuso la resolución siguiente, votada por el congreso: "El Estado no tiene el derecho de reglamentar la prostitución; porque no puede nunca pactar con el mal, ni sacrificar garantías constitucionales a intereses discutibles" (123).

El segundo Congreso de la federación abolicionista internacional, continental y general, para la abolición de la prostitución, celebrado del 17 de septiembre al 4 de octubre de 1880 en Ginebra acuerda: "Se declara resuelto a provocar por la propaganda y por las reformas liberales la abolición de las leyes y de los reglamentos que, sancionando la prostitución hacen de ella una institución pública" (124).

La Asociación de damas inglesas que Josefina E. GUTHRIE fundó, secundan sus campañas con un entusiasmo inusitado, que hace despertar el espíritu inglés, y al fin, es votada en el Parlamento en abril de 1883 la proposición Stansfeld para abolir la visita médica obligatoria a que estaban sometidas las prostitutas inscritas en el registro-control. Más tarde es abolida la ley que autorizaba el sistema de reglamentación de la prostitución, mediante Decreto de 28 de marzo de 1886.

Estos éxitos cosechados por la Federación abolicionista internacional recibieron plena y resonante confirmación en

la Conferencia internacional de Lieja, en septiembre de 1887.

Las conquistas inspiradas y patrocinadas por la Federación abolicionista internacional, fueron considerables en diversos países, entre las que cabenseñalar, el Congreso internacional reunido en Londres en los días 21 a 23 de junio de 1899, al cual asistieron personalidades del continente. En este congreso se trataron problemas referentes a la trata de blancas y su represión. Como se recordará este tráfico inhumano se confirmó gracias a las investigaciones llevadas a cabo y dadas a conocer el 28 de julio de 1885 (125). A este congreso siguió el de Frankfort en 1901, que confirmó los datos del de Londres.

En España este movimiento fue muy bien recibido, así como su representante William Alexander Coote, a quien la reina María Cristina y la infanta Isabel ofrecieron colaborar en el movimiento de represión contra los tratantes de mujeres y niños. Para convertir en realidad estas aspiraciones el 11 de julio de 1902 en San Sebastián ALFONSO XII, mediante Real Decreto de esta fecha funda el Patronato Real de la represión de la trata de blancas, cuya finalidad era "ayudar a la represión de la trata de blancas y a impedir el tráfico inmoral" (126). En cumplimiento y para la eficacia de este Real Decreto, el Ministerio de la Gobernación, por Real Orden circular de 7 de octubre de 1902, dispone entre otras cosas lo siguiente:

- a. Los que se propongan emigrar a América o dirigirse definitiva o temporalmente por mar a otros países, deberán ir

provisos además de la cédula personal correspondiente en que conste su edad y estado, de los documentos necesarios para acreditar, siempre que la autoridad lo estime oportuno, los siguientes extremos " ... las mujeres menores de veintifréis años, solteras, que no vayan acompañadas de sus padres, la autorización de éstos o de sus tutores ...".

"Las mujeres casadas el permiso del marido si no fueren en su compañía".

b. Las mujeres que hayan cumplido veintifréis años y las emancipadas legalmente podrán embarcarse sin más requisitos que la presentación de su cédula personal; pero en previsión de que surjan dudas sobre su edad o estado, será conveniente se provean además de otros documentos que faciliten la comprobación de dichas circunstancias.

c. La guardia civil y en general los agentes de la autoridad gubernativa cuidarán especialmente de que los jóvenes menores de veintifréis años que no viajen en compañía de sus padres o tutores, justifiquen las razones de su embarque con el fin de evitar que se cometan los delitos previstos en el artículo 459 del Código penal (127).

En el resto del continente continuaron sucediéndose una serie de convenios internacionales de los cuales destacaremos a nuestro juicio los más importantes, juntamente con las disposiciones de nuevo cuño.

El Convenio internacional relativo a la represión de la trata de blancas, celebrado en París el 18 de mayo de 1904, en su artículo 1º dispuso: " ..., o a designar una autori--

dad encargada de centralizar todos los datos referentes al reclutamiento o enganche de mujeres mayores y menores con el fin de ejercer la prostitución en el extranjero; esta autoridad tendrá facultad para corresponder directamente con el servicio similar establecido en cada uno de los otros Estados contratantes" (128).

El Convenio internacional relativo a la represión de la trata de blancas, celebrado en París el 4 de mayo de 1910, en su artículo primero describe y sanciona un cúmulo de acciones, que más tarde la doctrina legal designará como propias del proxeneta y que el legislador haciéndose eco de esta realidad las incorporará al Código penal. El artículo dice: "Debe ser castigado cualquiera que para satisfacer las pasiones ajenas ha reclutado, arrastrado o desviado, aunque fuera con su consentimiento, una mujer o muchacha menor de edad con el fin de prostituirla, aun cuando los distintos actos que forman los elementos constitutivos de la infracción hubieren sido ejecutados en países diferentes" (129).

Del 24 al 28 de octubre de 1910 se celebró el congreso de Madrid, en el cual se sometieron a estudio siete cuestiones relacionadas con el control y represión del tráfico de trata de blancas.

La primera cuestión abordó la necesidad de esclarecer el término trata de blancas y consideró, "Que los comités nacionales provoquen las modificaciones de sus legislaciones respectivas en el sentido de que sea castigado como traficante toda persona que, con un fin de lucro, haya dedicado

a una mujer al libertinaje".

La segunda cuestión trató el estado de la legislación actual en todos los países sobre este problema, y manifestó su deseo de crear una convención con el fin de proponer a los Estados firmantes, la necesidad de unificar o armonizar sus respectivas disposiciones en esta materia.

La tercera cuestión preguntó sobre las medidas administrativas que los diferentes países concurrentes habían tomado o votado para la ejecución de las normas adoptadas en la conferencia oficial de 1902 o en el congreso de 1906. Igualmente se trató sobre los tribunales mixtos y sobre la necesidad de juzgar a los culpables de este tráfico por estos tribunales, cualquiera que fuera su nacionalidad, asimismo el repatriamiento de jóvenes llevadas a otros países sin el consentimiento de sus padres o tutores, e igualmente sobre la conveniencia de repatriamiento de mujeres dedicadas a la prostitución conforme al artículo tres, párrafo tercero del acuerdo concluido en París el 18 de mayo de 1904. Sobre los despachos de colocación se consideró la necesidad de restringir aquellos que tuvieran por finalidad el lucro y crear otros bajo la dirección de sociedades benéficas, ejercer un control sobre las colocaciones, exigiendo que los contratos se celebrasen por escrito y conforme a un texto uniforme y que de este control fuera encargado un alto funcionario para evitar toda tentativa de corrupción.

La cuarta cuestión recomendó la conveniencia de crear comités para la represión y control de la trata de blancas en

aquellos países en los que no se hubieran adoptado este tipo de controles.

La quinta cuestión versó sobre las subvenciones de estos comités nacionales y lo oportuno de que las mismas se hicieran por el Estado y se incluyeran en el presupuesto nacional con capítulo propio.

La sexta cuestión consideró la necesidad de un estudio sobre las fuentes de este problema y

La séptima cuestión, estudió lo oportuno de que los países miembros dispusieran de una compilación de la legislación nacional y extranjera sobre esta materia (130).

El Convenio internacional para la represión de la trata de mujeres y niños acordado por la Sociedad de Naciones el 30 de septiembre de 1921 en Ginebra, entre otras cuestiones estableció: " artículo 20. Las altas partes contratantes convienen en tomar todas las medidas para buscar y castigar a los individuos que se dedican a la trata de niños de uno y otro sexo" (131).

En 1926 el Consejo directivo de la Unión internacional contra las enfermedades venéreas y la xenoponemafosis, observó que el sistema de la prostitución reglamentada no había servido en ninguna época ni en ningún país para reducir los estragos causados por las enfermedades venéreas y recomendó que se suprimiera y que se aplicaran medidas antivéne-
" néreas a toda la población en lugar de hacerlo solamente a las mujeres prostituidas como grupo (132).

En 1930, el Comité consultivo de la Sociedad de Naciones para la represión de la trata de mujeres y niños, después de un estudio comparativo llegó a la conclusión de que el temor infundado de los enemigos del sistema de abolición que daba plenamente demostrado, pues después de la clausura de las casas de tolerancia de la prostitución, la trata internacional de mujeres y niños había disminuido notablemente (133).

El Convenio internacional para la supresión de la trata de mujeres y niños acordado por la Sociedad de Naciones en Ginebra el 11 de octubre de 1933 establece en su artículo primero: "Debe ser castigado cualquiera que para satisfacer las pasiones de otros, ha reclutado, arrastrado o desviado, a-un con su consentimiento, a una mujer mayor de edad en vías de librefinaje a otro país, aun cuando los diversos actos constitutivos de la infracción hubiesen sido efectuados en países distintos, la tentativa es igualmente punible. Lo son igualmente, en los límites legales, los actos preparatorios (134).

Proyecto de convención internacional de 1937, estudiado por la comisión consultiva de la Sociedad de Naciones en sus sesiones del 20 al 27 de abril de 1936, represión de la explotación de la prostitución y otros: Artículo primero.

"Las altas partes contratantes convienen en castigar a todo individuo que, por cualquier medio, incite, arrastre o desvíe a una persona de uno u otro sexo en vista de su explotación para el librefinaje".

Artículo segundo. " ... convienen en castigar a todo individuo que explote el librefinaje, sea ayudando, asistiendo o favoreciendo la prostitución ajena, sea sacando de ella provecho material cualquiera".

Artículo tercero. "Serán consideradas como causas agravantes ... 1º. Si la víctima es menor de veintiún años, inválida o débil mental. 2º. El acto ha sido cometido con presión, violencia, amenaza, abuso de autoridad o poder, fraude, engaño o empleo de tóxicos o estupefacientes. 3º. El agente es el cónyuge, un ascendiente directo, adoptivo o por alianza, el hermano, la hermana o el tutor de la víctima" (135).

Proyecto de convención internacional para suprimir el estímulo a la prostitución. Nuevo proyecto preparado por el secretariado, de acuerdo con la resolución de la Asamblea de las Naciones Unidas, Marzo de 1947: Artículo 1º. "... A asegurar el castigo de, quien quiera que, por cualquier medio que sea, procure, incite, contribuya a favorecer o ayudar la prostitución de una persona, de uno u otro sexo o saca provecho de ello".

Artículo 2º. "A declarar contrarias al interés público todas las casas y todos los lugares de prostitución y a castigar a toda persona que sostenga o dirija un inmueble para la prostitución, o quien siendo propietario alquila para ese destino una parte de dicho inmueble".

" Artículo 17. " ... conviene fomentar en su territorio el establecimiento de un servicio social especializado para la prevención de la prostitución y la regeneración (o rehabi-

lificación) de las prostítuas" (136).

Las manifestaciones internacionales adversas al sistema de la reglamentación de la prostitución se hacen sentir de modo más acentuado después de la segunda guerra mundial, y creada ya la organización de las Naciones Unidas, el Consejo Económico y Social de dicho organismo encomendó al Secretario general, mediante resolución 43-IV de 29 de marzo de 1947, que se reanudara el estudio del proyecto de convenio (ya citado) de la Sociedad de Naciones de 1937, que lo pusiera al día efectuando las reformas pertinentes y que, por último, redactara un nuevo proyecto de convenio para la represión de la trata de personas y la explotación de la prostitución.

El día 2 de diciembre de 1949 la Asamblea General de las Naciones Unidas adoptó el convenio que lleva el título de " Convenio para la represión de la trata de personas y la explotación de la prostitución ajena". Este convenio como veremos más adelante ha sido adoptado por la inmensa mayoría de los países.

Pese al gran respaldo que la mayoría de los países civilizados ofrecieron en su día al Convenio internacional de 2 de diciembre de 1949, éste por sí solo no fue suficiente para que los pueblos tomaran conciencia de la necesidad de abolir la prostitución y de controlar la explotación de la misma por terceras personas y por ello se necesitó acudir a recomendaciones periódicas para el cumplimiento o la conveniencia de que lo suscribieran aquellos países que aún no

se habían comprometido con el contenido del mismo. Así encontramos que a lo largo de los últimos lustros se han ofrecido conferencias, congresos internacionales, reuniones de la federación abolicionista, recomendando los beneficios materiales y morales que una legislación en tal sentido proporciona. Por esta razón ofrecemos a continuación los mas destacados al respecto.

El congreso internacional sobre la prostitución, celebrado en París, entre el 18 y 21 de mayo de 1953, consideró que la inmensa mayoría de las infecciones venéreas no se deben en la actualidad a la prostitución, y que esta circunstancia priva de toda eficacia práctica a las medidas sanitarias cuya aplicación está limitada a las prostitutas, entre ellas el fichero sanitario y social de la prostitución (137). Gracias a esta observación hoy día las campañas antiveneréas tienen un radio de acción mucho mayor y sus beneficios han alcanzado a otras personas que por circunstancias ajenas a la prostitución se han contagiado de estas infecciones.

La Federación abolicionista internacional en su congreso del 17 al 19 de octubre de 1956, en Frankfurt, recordó: "que la reglamentación de la prostitución está en contradicción flagrante con las libertades y el respeto de la dignidad que forma parte integrante de los derechos del hombre y de la mujer" (138). Y pidió a todos los pueblos solidaridad con el Convenio internacional de las Naciones Unidas de 2 de diciembre de 1949.

La conferencia reunida en Estocolmo en 1957, a petición

de la Unión internacional contra las enfermedades venéreas y la treponematosi llegó a la conclusión "de que la campaña contra las enfermedades venéreas estaba destinada al fracaso si las medidas para combatirlas se limitaban únicamente a las prostitutas" (139). Por ello se solicitó que la campaña tuviera un marco real y no clasificara con el fin de curar las enfermedades venéreas.

La asamblea general de la Unión internacional contra el peligro venéreo y la treponematosi celebró en octubre de 1959 en Londres una conferencia inaugurada por Walker-Smith, ministro de sanidad del Reino Unido en la que se reiteraba a los asistentes la necesidad de adoptar el sistema abolicionista (140).-

La Federación abolicionista internacional celebró su 21º congreso en Cambridge, del 27 al 30 de septiembre de 1960. La reunión se dividió en tres secciones de estudio. El grupo primero examinó el problema de la legislación penal más adecuada para regular la explotación de la prostitución ajena. El grupo segundo analizó los procedimientos para ilustrar a la opinión pública de todo lo referente a la prostitución. El grupo tercero consideró las medidas pertinentes para lograr la readaptación social de las mujeres reincidentes (141). Este congreso destacó además la necesidad de hacer un llamamiento a los miembros de las Naciones Unidas que aun no se hubieran adherido al Convenio Internacional de 2 de diciembre de 1949, para que lo aceptaran y firmaran, y los exhortó sobre la necesidad de adecuar sus



posiciones penales al documento internacional en cuestión. Igualmente recomendó la conveniencia de que la prostitución no debía ser considerada como delito, pero sí aquellas conductas relacionadas con la misma que afectasen al orden público y a las buenas costumbres.

Por último, para una mejor comprensión e información de la prostitución y de los problemas que a diario surgen en su periferia, diremos que el XXII congreso internacional de la Federación abolicionista, celebrado en Atenas en septiembre de 1963 y la reunión del Bureau internacional para la represión del tráfico de personas celebrado en Ginebra en mayo de 1965, ratificaron en sus informes y conclusiones la preponderante línea internacional en pro de la abolición de la prostitución.

La reunión de la Junta internacional para la supresión del tráfico de personas, del 16 de julio de 1968, entre otras cuestiones recomendó: castigar penalmente a cualquier persona que a) Procura o incita a alguna persona con fin de prostitución, incluso con el consentimiento de esa persona. b) Exploita la prostitución de otra persona, incluso con su consentimiento. c) Dirige o posee y, sabiéndolo, coatea o participa en la financiación de un lupanar. d) Presta o alquila lugar con fines de prostitución (142).

E.- El sistema abolicionista de la prostitución en España.

En España, la situación imperante era de tolerancia. No

sobra recordar que el sistema de reglamentación de la prostitución estuvo vigente hasta el 28 de junio de 1935 fecha en la que mediante Decreto se prohibió la prostitución, como medio lícito de ganarse la vida y por ende se suprimió la reglamentación. Este Decreto fue derogado mediante Decreto de 27 de marzo de 1941. Posteriormente, el 2 de septiembre del mismo año, se promulgó una ley de la Jefatura del Estado sobre la vigilancia y seguridad, en la que se encargó a los jefes superiores de policía el cumplimiento de las normas sobre la higiene y represión de la prostitución.

Todos estos antecedentes dieron lugar a que las autoridades eclesiásticas manifestaran su opinión con el fin de poner veto a esta situación y postura de pasividad y tratar de situar al país en esta materia entre el conjunto de los Estados que habían aceptado los términos de la Asamblea General de las Naciones Unidas, de 2 de diciembre de 1949, sobre la represión de la trata de personas y la explotación de la prostitución ajena.

F.- Defensores del abolicionismo de la prostitución
en España.

1.- Marcelino ZALBA.

Entre las personalidades que se manifestaron en favor de la política seguida por la Iglesia Católica, se encuentra como figura destacada el padre ZALBA, quien en un tra

bajo "Reglamentación o abolicionismo", comienza expresando su descontento ante esta situación y exponiendo: "es bochornoso tener que reconocerlo, pero es lo cierto, la campaña abolicionista no estuvo animada en sus orígenes por motivos religioso-morales, ni cuajó tanto en los países latinos, de tradición católica, como en los anglosajones, de mentalidad protestante. Aún hoy día se mantiene con mayor convicción e intransigencia el abolicionismo en los países de mayor cultura higiénica y filantrópica que en los de arraigo religioso impulsado por la caridad cristiana" (143). Y después de un detallado análisis sobre el problema de la prostitución en ese momento, termina manifestando el interés y utilidad que reportaría a la sociedad en el orden moral y práctico la adhesión a la resolución de la O.N.U. de 2 de diciembre de 1949, sobre la abolición de las casas de tolerancia.

2.- Juan A. VENTOSO.

Posteriormente, VENTOSO, en su trabajo titulado "Contra la esclavitud de la mujer", comienza invocando el discurso de su Santidad el Papa Pío XII dirigido al congreso de la asociación internacional católica de la protección de la joven y se manifiesta en la misma línea. Expone el Papa en su discurso: "El obstáculo más difícil tal vez para nuestra acción no es la hostilidad declarada de los enemigos de Dios y de las almas, ni la de los libertinos que ven como les arrancan su presa, ni aquella más ignominiosa todavía,

de los traficantes que se enriquecen sin vergüenza con lo que se ha llamado, con horrible pero con rigurosa expresión, "trafa de blancas". Esta actividad, a pesar de su infamia, es, en suma, bastante comprensible. Pero, lo que parece más extraño, considerada la importancia de vuestras obras, os será preciso vencer la indiferencia, el abandono, a menudo la ironía de las gentes que se creen buenos cristianos, católicos convencidos y practicantes. ¡Abridles los ojos, haciedles conscientes de la gravedad del mal y de la propia responsabilidad!. Despertar su interés, ganar su simpatía, obtener su colaboración bajo cualquier precio que sea, no es la parte menos importante ni la menos ardua de vuestra misión. Nos no podemos hacer ni una recensión de todos los errores, de las prevenciones, los sofismas de esos católicos negativos" (144). A continuación realiza un estudio de las causas que inciden en el momento actual para que muchas mujeres caigan en ese bajo mundo. Señala la necesidad de tomar conciencia colectiva del problema, para que a través de todos los medios de difusión del pensamiento, se mantenga vivo en la sociedad el espíritu abolicionista para apoyar a las autoridades en el esfuerzo que supone exigir constantemente el cumplimiento de la ley.

3.- Rafael GARCIA Y GARCIA CASTRO.

En esta campaña eclesiástica contra el sistema de tolerancia de la prostitución interviene para reforzar las pos

furas anteriores el Arzobispo de Granada con la pastoral dirigida a sus diocesanos, en la que señala: " Se impone el abolicionismo". Y manifiesta que de no tomar partido en el problema de la prostitución, parecería, por otra parte, que nosotros estábamos entre los cooperadores de la inmoralidad (145). Por esta razón -continúa el alto prelado- intervengo primero, para manifestar mi consenso con la campaña que a favor del sistema abolicionista, iniciaron mis predecesores; segundo, para analizar las distintas teorías que emifieron sobre la prostitución los grandes teólogos y moralistas. Finaliza su pastoral haciendo esta revelación: "Sabemos que los altos poderes del Estado están preocupados por estas cuestiones, y de antemano aplaudimos sus propósitos de velar con la legislación y la disciplina gubernamental por la moralidad pública ..."

6.- Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956.

La respuesta por parte del Estado, a la campaña pro abolicionista que la Iglesia católica española había iniciado, no se hizo esperar, decretando la abolición de la prostitución mediante Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956, que dispone: Artículo 1º. " Velando por la dignidad de la mujer, y en interés de la moral social, se decreta ilícito la prostitución".

Artículo 2º. "Quedan prohibidas en todo el territorio nacional las mancebías y casas de tolerancia, cualesquiera que fuese su denominación ...".

Artículo 3º. " Dentro de los tres meses siguientes a la vigencia del presente decreto-ley, cesarán en su ilícito tráfico las citadas casas,..."

Artículo 4º. "..."

Artículo 5º. " La reeducación y adaptación social de las mujeres que hayan sido objeto del que se declara tráfico ilícito, corresponderá al Patronato para la Protección de la mujer, al cual se encomienda la creación, fomento y coordinación de las instituciones que no tengan carácter penitenciario, para la enmienda y regeneración de aquellas, y para la defensa y protección de todas las que en lo sucesivo voluntariamente o no, puedan correr el riesgo de dedicarse a dicho ilícito comercio..."

Artículo 6º. " Las medidas para la lucha contra las enfermedades venéreas incumbirán a la Dirección de Sanidad ..."

H.-Adhesión de España al Convenio Internacional de 1950.

Años después de haberse promulgado el Decreto-Ley antes anotado, España se adhirió al Convenio Internacional de 1950, el 18 de junio de 1962, surtiendo efectos a partir del 16 de septiembre del mismo año. Las obligaciones contraídas en el orden penal encuentran expresión en los dos primeros artículos, por los que las partes intervinientes en el Convenio se comprometen a castigar a cualquiera que, para satisfacer las pasiones de otro:

1º. " Concurrir a la prostitución de otra persona, la indujere a la prostitución o la corrompiera con el objeto de pros

tituiria, aun con el consentimiento de tal persona". 2º. "Explotare la prostitución de otra persona, aun con el consentimiento de tal persona". (Art. primero) Las partes firmantes del presente Convenio se comprometen asimismo a castigar a toda persona que:

1º. "Mantuviere una casa de prostitución, la administrare o a sabiéndas la sostuviere o participare en su financiamiento;

2º. Diere o tomare a sabiéndas en arriendo, un edificio u otro local, o cualquier parte de los mismos, para explotar la prostitución ajena" .(Art. segundo) (146).

Este Convenio, al que se adhirió España, es una fiel reproducción del de 2 de diciembre de 1949, arriba citado, completando la redacción del numeral 2º " ... prostitución ajena ..."

I.- Principios proclamados por la Federación Abolicionista Internacional de la prostitución.

Resumiendo el pensamiento de este interesante sistema, los principios generales proclamados por la Federación abolicionista, durante más de un siglo de vida combativa, se pueden concretar en:

1. La Federación abolicionista reivindica, en el dominio especial de la legislación en materia de costumbres, la autonomía de la persona humana, que tiene su corolario en la responsabilidad individual.
2. Por una parte, condena toda medida de excepción aplicable

da bajo pretexto de proteger las costumbres.

3. Por otra parte, afirma que insinuando una reglamentación que quiere procurar al hombre seguridad e irresponsabilidad en el vicio, el Estado transforma la noción misma de responsabilidad, base de toda moral.

4. Haciendo gravitar sobre la mujer, exclusivamente, las consecuencias legales de un acto común, el Estado propaga la idea funesta de que habría una moral diferente para cada sexo.

5. Considerando que el simple hecho de la prostitución personal y privada no pertenece sino a la conciencia y no constituye delito, la Federación abolicionista declara que la intervención del Estado, en materia de costumbres, debe limitarse a los siguientes puntos:

a) Punicción de todo atentado al pudor, cometido o tentado, contra personas menores o personas de uno y otro sexo asimiladas a menores. Cada legislación particular, debe determinar, exactamente, el límite y las condiciones de esta minoría especial.

b) Punicción de todo atentado al pudor, cometido o tentado, por medios violentos o fraudulentos, contra personas de toda edad y de todo sexo.

c) Punicción del ultraje público al pudor.

d) Punicción de la provocación al libertinaje y del proxenetismo, en aquellas de sus manifestaciones delictuosas que puedan ser comprobadas sin caer en arbitrariedades y sin requerir, bajo otra forma, en régimen especial de la policía de costumbres.

6. Las medidas tomadas a este respecto deben aplicarse tanto a los hombres como a las mujeres.

7. En todos los casos en que el proxenefismo cae bajo las sanciones de la ley, los que pagan a los proxenetas y se aprovechan de su industria deben ser considerados como cómplices.

8. La Federación abolicionista declara que el Estado no debe imponer a una mujer cualquiera, la venta obligatoria bajo pretexto de policía de costumbres, ni someter la persona de las prostitutas a un régimen de excepción (147).

El régimen del sistema abolicionista de la prostitución como se observa en los postulados arriba anotados, se sustenta en la supresión de toda ley, reglamento o compromiso por los cuales la prostitución tome caracteres de institución pública o se eleve a la categoría de un oficio legalmente reconocido, autorizado y patentado, mediante unas disposiciones reglamentarias dadas por la autoridad local, provincial o nacional.

J.- Países que mantienen el sistema abolicionista de la prostitución.

El convenio para la represión de la trata de personas y de la explotación de la prostitución ajena fue aprobado por la resolución 317 (IV) de la Asamblea General de las Naciones Unidas el 2 de diciembre de 1949. A continuación presentamos la relación de países que aceptaron el aboli-

cionismo en virtud de haber firmado, ratificado o haberse adherido al convenio. Señalamos igualmente la fecha de la firma (f) o de depósito de los instrumentos de ratificación (r) o de adhesión (a).

- | | |
|--------------------|---|
| 1. Albania | (con declaración y reserva) 6 noviembre 1958 (a) |
| 2. Alto Volta | 27 agosto 1962 (a) |
| 3. Argelia | 31 octubre 1963 (a) |
| 4. Argentina | 15 noviembre 1957 (a) |
| 5. Bélgica | 22 junio 1965 (a) |
| 6. Birmania | 14 marzo 1956 (f) |
| 7. Brasil | 5 octubre 1951 (f) |
| | 12 septiembre 1958 (r) |
| 8. Bulgaria | (con declaración y reserva) 18 enero 1955 (a) |
| 9. Ceilán | 15 abril 1958 (a) |
| 10. Cuba | 4 septiembre 1952 (a) |
| 11. Checoslovaquia | 14 marzo 1958 (a) |
| 12. Dinamarca | 12 febrero 1951 (f) |
| 13. Ecuador | 24 marzo 1950 (f) |
| 14. España | 18 junio 1962 (a) |
| 15. Filipinas | 20 diciembre 1950 (f) |
| | 19 septiembre 1952 (r) |
| 16. Finlandia | 27 febrero 1953 (f) |
| 17. Francia | 19 noviembre 1960 (a) |
| 18. Guinea | 26 abril 1962 (a) |
| 19. Haití | 26 agosto 1953 (a) |

20. Honduras	13 abril 1954 (f)
21. Hungría	(con una reserva) 29 septiembre 1955 (a)
22. India	9 mayo de 1950 (f) 9 enero 1953 (r)
23. Irak	22 septiembre 1955 (a)
24. Irán	16 julio 1953 (f)
25. Israel	28 diciembre 1950 (a)
26. Japón	1 mayo 1958 (a)
27. Kuwait	(con reserva) 20 noviembre 1968(a)
28. Liberia	21 marzo 1950 (f)
29. Libia	3 diciembre 1956 (a)
30. Luxemburgo	9 octubre 1950 (f)
31. Malawi	13 octubre 1965 (a)
32. Mali	23 diciembre 1964 (a)
33. México	21 febrero 1956 (a)
34. Noruega	23 enero 1952 (a)
35. Pakistán	21 marzo 1950 (f) 11 julio 1952 (r)
36. Polonia	2 junio 1952 (a)
37. R. Árabe Unida	12 junio 1959 (a)
38. R. Socialista Soviética de Bielorrusia	(con una reserva) 24 agosto 1956 (a)
39. R. Socialista Soviética de Ucrania	15 noviembre 1954 (a)
40. Rumanía	(con una reserva) 15 febrero 1955 (a)

41. Singapur	26 octubre 1966 (a)
42. Unión de Repúblicas Socialistas Soviéticas	(con declaración y reserva) 11 agosto 1954 (a)
43. Unión Sudafricana	16 octubre 1950 (f) 10 octubre 1951 (r)
44. Venezuela	16 diciembre 1968 (a)
45. Yugoslavia	6 febrero 1951 (f) 26 abril 1951 (r) (148).

IV.- Sistema de neorreclamación de la prostitución.

A.- Concepto y definición.

El sistema de neorreclamación se puede definir como el conjunto de normas de carácter administrativo mediante las cuales se prohíben las casas de lenocinio organizadas y explotadas por terceros; pero se permite el ejercicio de la prostitución de las mujeres que voluntariamente decidan hacer de esta actividad sexual un oficio, con la obligación de obedecer unos preceptos sanitarios. Es decir, consiste en el cierre de los locales dedicados a la explotación de la prostitución ajena, permitiendo sin embargo el merecimiento de las mujeres que concurren a los órganos competentes del Estado a inscribirse en los registros correspondientes, con la obligación de que en caso de enfermedades derivadas del oficio se someterán a tratamiento en los centros sanitarios que el Estado designe.

B.- Origen del sistema.

Su origen es reciente. Data de la mitad de la tercera década de nuestro siglo, cuando se admitió y puso en práctica en los países escandinavos y algunos estados de Norie América.

C.- Países que mantienen el sistema neorreglamentarista de la prostitución.

1. Antillas
2. Brasil (en diversos estados federados).
3. Colombia
4. Francia (departamentos Guadalupe, La Martinica y Reunión)
5. Somalia
6. Grecia
7. Guatemala
8. Macao
9. Nueva Caledonia
10. Polinesia
11. Puerto Rico
12. San Pedro y Miguelón
13. Togo (149).

„ D.- Consideraciones finales al estudio sobre la problemática histórico-jurídica de la prostitución.

Actualmente, el sistema abolicionista de la prostitución

está en crisis y se tiende a la búsqueda de soluciones reglamentaristas porque se considera que una reglamentación bien organizada puede ofrecer resultados más prácticos. Esta búsqueda se fundamenta en un método empírico, es decir, aspira a tomar como modelo las disposiciones ensayadas y puestas en práctica en grandes ciudades de Alemania como Frankfort y Hamburgo, en las que la prostitución está reglamentada y la revisión sanitaria es obligatoria (150). En estas ciudades se han obtenido óptimos resultados, tanto en el orden material como en el moral; la prostituta goza de ciertos beneficios, tales como asistencia médica, seguro de desempleo, seguro de vejez, asistencia en insuficiencias que procuran su rehabilitación y sobre todo disfruta de libertad, ya que el proxenetismo y el rufián están muy controlados por las autoridades administrativas.

De este modo, lo que se pretende es una especie de municipalización de las casas de tolerancia. Que sean dirigidas por funcionarios dependientes del municipio, con conocimientos de sociología, psicología, higiene, etc., para que además de la labor puramente administrativa dediquen esos conocimientos a encontrar la forma de que estas mujeres mejoren sus condiciones de vida.

Lo fundamental de esta reglamentación moderna consiste en que las mujeres que ejercen el oficio, lo hacen libremente en casas abiertas, pero se comprometen a someterse a una revisión periódica con el fin de evitar enfermedades contagiosas. Por otra parte se obliga a la prostituta a

contribuir con parte de los ingresos obtenidos en su oficio, para el sostenimiento de un fondo común que tendrá como finalidad el mantenimiento de casas de rehabilitación, hogares de salud, seguros de desempleo y vejez y escuelas. Igualmente se pretende concentrarlas en determinadas áreas que sin limitar su derecho de movilidad, haga posible una mayor comunicación entre ellas y facilite un control y unos servicios eficaces.

Este nuevo sistema de controlar, proteger y luchar contra el proxenetismo, ha tenido acogida en Virginia City donde el 12 de diciembre de 1971 se dictó un estatuto legal para los prosíbulos. De esta manera el consejo municipal de Virginia, sin desconocer una realidad, la acepta, para que a partir de ese momento su vigilancia y control en el campo de la sanidad y de la moralidad sean más positivos. Recientemente el estado mexicano de Hidalgo también prevé la posibilidad de instalar unos centros especiales para mejor reglamentar y controlar la prostitución (151).

Posiblemente este nuevo sistema dirigido por personas conscientes de la misión que se les encomienda, motive y sensibilice al público en general para colaborar y erradicar este indigno comercio que según palabras de su Santidad el Papa Pablo VI, " cabe considerar, a justo título como la forma más degradante de la esclavitud moderna" (152). Con una conciencia clara por parte de los ciudadanos y autoridades en general y con un sistema de reglamentación que se ajuste a la idiosincrasia de cada pueblo, creemos que por lo

menos se podrá afajar el crecimiento del proxenetismo. Hoy en día es frecuente encontrar al proxeneta en cualquier lugar, no como en otro tiempo que se localizaba en pequeños trusis, así frecuentemente se permiten verdaderos confu~~ber~~bernios, que son posibles, porque el sistema abolicionista vigente, haciendo caso omiso de la realidad, tolera en ocasiones ciertas zonas de vicio cuando lo estima conveniente, persiguiendo y castigando en otras. Por eso actualmente es posible encontrar proxenetas en muchos lugares, bajo el anfifaz de administradores de bares, pensiones, salas de fiesta, proveedores de empleo, taxistas, protectores de hu~~erfa~~erfanos y necesitados, prestamistas, y la realidad más próxima nos ha ofrecido casos de individuos que valiéndose de una determinada secta o religión han organizado verdaderos tráficos de prostitución con las mujeres que han aceptado estos llamamientos de tipo religioso como sinceros. No debe olvidarse, que las redes que fienden los agentes de la prostitución (proxenetas) son tan sutiles a veces y tan audaces al mismo tiempo, que PHILIPON llega a afirmar ~ exageración?~ que " ninguna mujer puede estar totalmente segura de escapar a la prostitución "(153).

Y la prostitución va en aumento. Los sistemas que se han establecido para controlarla y eliminarla son demasiado forpes, no han contado con la realidad social del momento. Muchos países se han conformado con adoptar medidas vigentes en otros, rehusando así tomar la iniciativa ante problema tan arduo y particular. Por tanto se hace necesario un acer

camiento sincero a esta inmensa población de mujeres con el fin de conocer y discutir sus problemas y soluciones; estos pueden ser remediados a base de comprensión y realismo, evitando por este cauce el desbordamiento y las nefastas consecuencias a que parece estar llegando hoy en día la prostitución.

A diario observamos que la prostitución en España es más numerosa que nunca, (154), que no nos podemos arropar bajo el sistema abolicionista y pensar que estamos libres del problema, porque la realidad es bien patente; no solamente crece sino que a menudo las prostitutas se han manifestado en diferentes capitales reclamando una serie de derechos que no se ajustan al sistema abolicionista vigente en España.

DALLAURAC en su "dossier de la prostitución" considera que de no buscar soluciones reales al problema asistiremos inevitablemente a un incremento mayor de la prostitución y del proxenefismo. Quien dice incremento del número de prostitutas dice disminución del prestigio de la mujer (155).

El desprestigio de la mujer no conviene a la moral de los pueblos, no solamente debe ser considerada y tratada con más respeto y generosidad, sino que hay que potenciarla tanto en el orden material como cultural, con el fin de que ocupe su verdadero espacio en la sociedad y en la familia y de este modo se evite el derrumbamiento de estas instituciones devaluadas hoy en día a causa del desplazamiento discriminado que está sufriendo la mujer.

~129~

NOTAS AL CAPITULO PRIMERO

- (1) Sebastian SOLER, Derecho penal argentino, III, 7ª reim-
presión total, TEA, Buenos Aires, 1976, 311.
- (2) Enrique RODRIGUEZ SOLIS, Historia de la prostitución
en España y en América, Biblioteca nueva, Madrid, 1921,
69.
- (3) Gabriel GARCIA MARQUEZ, El nuevo oficio más viejo del
mundo, en El País, 2 diciembre 1980.
- (4) Marino BARBERO SANTOS, Marginación social y derecho re-
presivo, Bosch, Barcelona, 1980, 141.
- (5) Sª TS, 7 febrero 1969.
- (6) Sª TS, 4 marzo 1977.
- (7) Sª TS, 13 febrero 1976.
- (8) Sª TS, 18 junio 1976.
- (9) Véanse Sªs TS, 11 noviembre 1963; 13 diciembre 1966;
29 marzo 1969; 30 noviembre 1971; 2 diciembre 1971;
4 diciembre 1971; 29 enero 1972; 30 mayo 1972; 23
noviembre 1972; 3 marzo 1973; 3 abril 1974; 28 junio
1976; 11 abril 1977; 27 febrero 1978; 21 abril 1978;
23 octubre 1978; 24 octubre 1978 y 5 febrero 1979.
- (10) Luis JIMENEZ DE ASUA, El Criminalista, IV, La Ley,
Buenos Aires, 1946, 67.
- (11) SOLER, III, 331.
- (12) Antonio SABATER TOMAS, Peligrosidad y delincuencia,
" Naufa, Barcelona, 1972, 163.
- (13) El proyecto de Código criminal de 1831, de SAINZ DE
ADDINO, art. 571, estudio preliminar y edición de J.R.
Casabó Ruiz, Murcia, 1978.

- (14) Anderson GROSSGERGE, La prostitución, Posada, México, 1975, 132.
- (15) Código penal español, texto revisado de 1963, arts. 452 bis a) a 452 bis g).
- (16) Véanse atrás, S^{as} TS nota (9).
- (17) Lujó BASSERMANN, El oficio más antiguo, Grijalbo, Barcelona, 1969, 293.
- (18) Código de HAMMURABI, traducción de Leoncio Marín, Infemac, Madrid, 1970, 36 ss.
- (19) El Cantar de los Cantares, traducción y notas de Fray Luis de León, Espasa Calpe, Madrid, 1958, 93.
- (20) Hornstein FALLER-STRENG, Vida sexual sana, Daimon, Barcelona, 1960, 67.
- (21) El Cantar de los Cantares, ob.cit. 99.
- (22) HERODOTO, Los nueve libros de la historia, Exifo, Barcelona, 1954, 79 ss.
- (23) FALLER-STRENG, ob.cit. 40.
- (24) HERODOTO, ob.cit. 134.
- (25) Valentin MORAGAS, Vida conugal sana, Enciclopedia Gasso Inos, Barcelona, 1958, 113.
- (26) EL MISMO, ob.cit. 114.
- (27) El Coran, Sura 24,33, edición preparada por Julio Cortes, Editora Nacional, Madrid, 1980.
- (28) MORAGAS, ob.cit. 122.
- (29) EL MISMO, ob.cit. 124.
- (30) EL MISMO, ob.cit. 124.
- (31) EL MISMO, ob.cit. 124.

- (32) HADELOCK ELLIS, citado por Kenneth Walker, en Fisiología del sexo, Pingüino, Buenos Aires, 1947, 142.
- (33) MANTUAZZA, citado por Kenneth Walker, en ob.cif. 144.
- (34) XENOFONTE, Sócrates, traducción de Juan Bergua, Ediciones Bergua, Madrid, 1954, 221 ss.
- (35) Marco Valerio MARCIAL, Epigramas completos, Iberia, Barcelona, 1959. 36.
- (36) Kenneth WALKER, ob.cif. 145.
- (37) Pedro DUFOUR, Historia de la prostitución en todos los pueblos del mundo, II, traducción de Cecilio Navarro, Editorial de Juan Pons, Barcelona, 1874, 712-713.
- (38) Prostituzione, en Enciclopedia Italiana, Fondata da Giovanni Treccani, Roma, 1946, 367.
- (39) Leon TOLSTOI, Resurrección, primera parte, cap. II, Ediciones Mundilibro, Barcelona, 1973.
- (40) MORAGAS, ob.cif. 116.
- (41) BASSERMANN, ob.cif. 14.
- (42) MORAGAS, ob.cif. 117.
- (43) Prostitución, en Enciclopedia Universal Ilustrada, Europa América, t. 47, Espasa Calpe, Madrid, 1975, 1108.
- (44) SABATER TOMAS, ob.cif. 161.
- (45) Prostitución, en Enciclopedia Universal Ilustrada, ob.cif. t. 47, 1108.
- (46) Rafael ESLAVA, La prostitución en Madrid, Vicente Rico, Madrid, 1910, 24.
- (47) Ricardo FRANCO, La prostitución, Diana, México, 1973, 5.
- (48) Enrique JIMENEZ ASEJO, Abolicionismo y prostitución, Reus, Madrid, 1963, 65.

- (49) Las Siete Partidas del Rey Don ALFONSO EL SABIO, coleccionadas con varios códices antiguos, por la Real Academia de la Historia, III, Atlas, Madrid, 1972, 123.
- (50) JIMENEZ ASEJO, ob.cif. 66.
- (51) Manuel CARBONERES, Picarones y alcahuetas o las mancebías de Valencia, Lib. de Pascual Aguilar, Valencia, 1876, 15.
- (52) EL MISMO, ob.cif. 15.
- (53) EL MISMO, ob.cif. 19.
- (54) MCRAGAS, ob.cif. 121.
- (55) JIMENEZ ASEJO, ob.cif. 68.
- (56) CARBONERES, ob.cif. 67 ss.
- (57) Antonio de LALAIN, Valencia la ciudad modelo de la prostitución, en El Oficio más antiguo, ob.cif. 122 ss.
- (58) Angel CAFFARENA, Apuntes para la historia de las mancebías de Málaga, Juan Such, Málaga, 1881, 20.
- (59) Constanancio BERDALDO DE QUIROS, Prostitución, en Enciclopedia Jurídica Española, T. 26, Seix, Barcelona, 1910.
- (60) Antonio NAVARRO FERNANDEZ, La prostitución en la villa de Madrid, Imp. de Ricardo Rojas, Madrid, 1909, 56 ss.
- (61) CARBONERES, ob.cif. 101 ss.
- (62) Fuero de Salamanca, Imp. de Sebastian Cerezo, Salamanca, 1870, 151 ss.
- (63) NAVARRO FERNANDEZ, ob.cif. 72.
- (64) Reglamentación de la Sección de Salubridad Pública en sus Secciones de Higiene de las nodrizas y prostitutas, Imp. del Hospicio, Madrid, 1877.

- (65) NAVARRO FERNANDEZ, ob.cif. 95 ss.
- (66) RODRIGUEZ SOLIS, ob.cif. 220 ss.
- (67) Reglamento de Higiene de la prostifución, aprobado por el Gobernador Civil de la Provincia en 16 de agosto de 1895, Imp. Eduardo Miranda, Albacete, 1907.
- (68) Reglamento provincial para el servicio de higiene de la prostifución en Palencia, Imp. y lib. de Abundio Z. Menendez, Palencia, 1908.
- (69) Juan de AZUA, Reglamento sanitario de la prostifución, Imp. de Ricardo Rojas, Madrid, 1905, 12 ss.
- (70) Reglamento provincial de higiene de la prostifución para la ejecución en Madrid, de la Real Orden de 12 de marzo de 1908, Imp. Ducazcal, Madrid, 1909.
- (71) Heinrich ACKERMANN y otros, Sexualidad y crimen, traducción de Enrique Gimbernat Ordeig, Reus, Madrid, 1969, 423.
- (72) CARBONERES, ob.cif. 24 ss.
- (73) EL MISMO, ob.cif. 40, 44 y 110.
- (74) EL MISMO, ob.cif. 97 ss.
- (75) Juan BEDEYTO PEREZ, Regulación del trabajo en la Valencia del 500, en Anuario de Historia del Derecho Español, VII, Madrid, 1930, 206.
- (76) San AGUSTIN, Obras de San Agustín, B.A.C., Madrid, MCMXIII.
- (77) Santo TOMAS, Obras de Santo Tomas, B.A.C., Madrid, MCMXII.
- (78) ESLAVA, ob.cif. 24.
- (79) EL MISMO, ob.cif. 49.

- (80) Juan de MARIANA, Obras de, vol.30, Biblioteca de autores españoles, Rivadeneira, Madrid, 1845, 445.
- (81) EL MISMO, ob.cif. 446.
- (82) EL MISMO, ob. cif.447.
- (83) Constancio BERNALDO DE QUIROS y José Maria LLANAS AGUI-
LARIEDO, La mala vida en Madrid, B. Rodriguez Serra, Ma-
drid, 1901, 204.
- (84) NAVARRO FERNANDEZ, ob.cif. 225.
- (85) EL MISMO, ob.cif. 225 ss.
- (86) Julián JUDERIAS, La traza de blancas, Imp. de J. Sasire
y cia, Madrid, 1911, 5.
- (87) Marcelino ZALBA, La prostitución ante la moral y el
derecho, Redención, Madrid, 1942, 20.
- (88) Quintiliano SALDAÑA, Sociología social, Mundo Latino,
Madrid, 1929, 224.
- (89) Luis JIMENEZ DE ASUA, La libertad de amor y el derecho
a morir, Historia Nueva, Madrid, 1928, 27.
- (90) Eusebio GOMEZ, Tratado de derecho penal, III, Cª Argen-
tina de editores, Buenos Aires, 1940, 187.
- (91) Enrique AFTALION, Prostitución, proxenetismo y delito,
Buenos Aires, 1938, 21.
- (92) San Alfonso Maria de LIGORIO, Theologia moralis, Imp.
Católica de Pons y Cª, Barcelona, 1859, 443 ss.
- (93) Antonio PAVISSICH, Un cáncer en la civilización, S. Ca-
lleja Fernandez, Madrid, s.f., 77.
- (94) Iwan BLOCH, La vida sexual contemporánea, I, Editora
Internacional, Madrid, s.f. 449.

- (95) Cursillo de criminología, Instituto de Criminología,
Universidad Complutense de Madrid, Madrid, 1968, 198 s.
- (96) ESLAVA, ob. cit. 24.
- (97) Revista Paris Match, Paris, 22 diciembre 1978.
- (98) Revista Paris Match, cit.
- (99) Revista Paris Match, cit.
- (100) Revista Paris Match, cit.
- (101) Juventudes de UCD, II Congreso Nacional, Ponencias,
Ponencia de educación, Condición femenina, Madrid, 1981.
- (102) FRANCO, ob. cit. 32 ss.
- (103) Véase artículo 361, 6 a), 6 b) y 6 c), C.p. alemán.
- (104) Sagrada Biblia, Lev. 19-20, Deut. 23-17, Deut. 23-18,
Noventa y quinta edición, B.A.C., Madrid, 1971.
- (105) Publio Cornelio TACITO, Los anales, Espasa Calpe,
Madrid, 1944, 113.
- (106) NAVARRO FERNANDEZ, ob. cit. 24 ss.
- (107) Fuero Juzgo, en latín y en castellano, cotejado con
los más antiguos y preciosos códices por la Real Aca-
demia española, por Ibarra impresor de la cámara de
S.M., Madrid, 1815, 58 ss.
- (108) Concilio de Cartago, en Colección de cánones de la
Iglesia española, III, por Tejada y Ramirez Juan, imp.
de Anselmo Santa Coloma y cia, Madrid, 1850.
- (109) Concilio de Cartago, en Colección cit.
- " (110) Luis G. de VALDEAVELLADO, Curso de historia de las
instituciones españolas, I, Revista de Occidente, Ma-
drid, 1968, 221.

- (111) Novísima Recopilación de las leyes de España dividida en XII libros, mandada formar por el señor D. Carlos IV, impresa en Madrid, 1806, Tít. XXVI, Ley VII, 421.
- (112) Novísima Recopilación, Tít. XXVI, Ley VIII, 422.
- (113) Novísima Recopilación, Tít. XXVI, Ley VIII, 422.
- (114) Decretos del Rey D. Fernando VII, por don Fermin Martin de Balmaseda, de orden de S.M., II, en 1a Imp. Real, Madrid, 1816, 153.
- (115) Decretos del Rey D. Fernando VII, I, 66.
- (116) Código penal español de 1822, artículos 535 a 542.
- (117) Cursillo de Criminología, cif., 199.
- (118) Véase Proyecto de Código criminal de 1831, cif., art. 571; y Código penal Alemán cif., art. 361.
- (119) Cursillo de Criminología, cif., 199 ss.
- (120) Theodoro de FELICE, Situation abolitionniste mondiale, en Rev. internacional de policía criminal, núm. 13, - Naciones Unidas, Oct. 1958, 6.
- (121) Cursillo de Criminología, cif. 201 ss.
- (122) Paulina LUISI, Otra voz clamando en el desierto, I, Compañía impresora, Montevideo, 1944, 45.
- (123) SALDAÑA, ob. cif., 239.
- (124) EL MISMO, ob. cif., 239 ss.
- (125) Julian JUDERIAS, Recueil des lois et ordonnances en vigueur, pour la repression de la traite des blanches dans les principaux pays d' Europe et d' Amerique, Imp. de la Sc. de M. Minuesa de los Rios, Madrid, 1913, 72 ss.
- (126) Patronato Real de la represión de la trata de blancas, disposiciones generales, Imp., del Ministerio de Estado, Madrid, 1903.

- (127) Código penal español, con todas las modificaciones introducidas en 1902, artículo 459: " El que habitualmente o con abuso de autoridad o confianza promoviére o facilitare la prostitución o corrupción de menores de edad para satisfacer los deseos de otro, será castigado con la pena de prisión correccional en sus grados mínimo y medio e inhabilitación temporal..."
- (128) LUISI, ob.cif. II, 147 ss.
- (129) LUISI, ob.cif. II, 151 ss.
- (130) JUDEPIAS, Recueil des lois ..., ob.cif. 82 ss.
- (131) LUISI, ob.cif. II, 159 ss.
- (132) Paul GEMHLING, La réglementation administrative de la prostitution jugée d'après les faits, Librairie du recueil Sirey, Paris, 1933, 111 ss.
- (133) LUISI, ob.cif. II, 163 ss.
- (134) LUISI, ob.cif. II, 169 ss.
- (135) LUISI, ob.cif. II, 175 ss.
- (136) Estudios sobre la trata de personas y la prostitución, Naciones Unidas, Nueva York, 1959, 9 y 44.
- (137) Estudios sobre la trata ..., cif. 9 y 44.
- (138) Estudios sobre la trata ..., cif. 9,10 y 44.
- (139) FRANCO, ob.cif. 53.
- (140) EL MISMO, 54.
- (141) La prostitution, quelques problèmes actuels, Congrès de Cambridge 27-30 septembre 1960, Fédération abolitioniste internationale, Genève, 1961, 115 ss.
- (142) Cursillo de criminología cif. 204.

- (143) Marcelino ZALBA, ¿Reglamentación o abolicionismo? en Semanario Ecclesia, nº 745, año XV, Madrid, 22 octubre 1955, (465) 7 ss.
- (144) Juan A. BENTOSO, Contra la esclavitud de la mujer, en Semanario Ecclesia, nº 748, año XV, Madrid, 12 noviembre 1955, (547) 15 ss.
- (145) Rafael GARCIA Y GARCIA DE CASTRO, Se impone el abolicionismo, en Semanario Ecclesia, nº 762, año XVI, Madrid, 18 febrero 1956, (175) 7 ss.
- (146) Convenio para la represión de la trata de personas y de la explotación de la prostitución ajena, Ministerio de Asuntos Exteriores, Imprenta del Ministerio de Asuntos Exteriores, Madrid, 1962, 2.
- (147) GOMEZ, ob.cit. 185 ss.
- (148) Convenio para la represión de la trata de personas y de la explotación de la prostitución ajena, Ministerio de Asuntos Exteriores, cit., y FRANCO, ob.cit. 58 ss.
- (149) FRANCO, ob. cit. 33.
- (150) Revista Paris Match, París, 22 diciembre 1978.
- (151) Véase El País, 19 abril 1981
- (152) Pablo VI, Discurso a los delegados del XXIII Congreso de la F.A.I., Roma, 9 mayo 1966.
- (153) O. PHILIPPON, L' esclavage de la femme dans le monde contemporain, París, 1951, 26 ss.
- (154) Véase El País, 17 febrero y 10 junio 1980.
- (155) Dominique DALLAURAC, Dossier prostitution, Robert Laffont, París, 1966, 89.

CAPITULO SEGUNDO

PRIMERA PARTE: ANALISIS DE LAS FIGURAS DE PROXENETA Y RUFIAN.

I.- Reseña histórica de la figura del proxeneta.

El proxenetismo está tan vinculado a la prostitución que pretender ubicarlo históricamente como posterior a ésta es un error. Su aparición tardía en la literatura de la prostitución se debe más bien a que su nocividad se hizo notar más tarde, es decir, en un principio no preocupó al legislador y por lo mismo pasó inadvertido.

La figura del proxeneta ha estado presente en todos los anales de la prostitución y gracias a la habilidad de éste la prostitución ha sobrevivido siempre. Sin este dañoso personaje que ha sabido explotar la concupiscencia y la castidad, la pereza y el trabajo, la avaricia y la prodigalidad, la miseria y la riqueza, la humildad y la vanidad, la esperanza, la caridad, la ignorancia, es decir, todas las virtudes y pecados, la prostitución hubiese tenido un destino diferente; posiblemente no hubiese escalado metas tan escandalosas, ni se hubiese resistido a las grandes campañas que se han organizado para exterminarla y liquidarla (1). Desafortunadamente, el objeto de ataque ha sido la propia pros

tituta y no el proxeneta. Y si se pretende, no ya la liquidación de la prostitución, sino mejorar la condición de estas miserables mujeres, es necesario que el legislador y las autoridades encargadas de hacer cumplir la ley, concentren su atención y medidas represivas en controlar y penar al proxeneta.

A.- Epoca homérica.

Históricamente, la época más preferida de la que tenemos noticias del oficio de proxeneta, nos es dada a conocer a través de HOMERO que al comentar la llamada "época gloriosa" dice: "... la mujer fue el botín más apreciado por los griegos y la consideraron sobre todo como valioso objeto material. Cuando se supo que las mujeres de la isla de Lesbos tenían una fina habilidad para el juego del amor, los héroes de esta época, se interesaron por ellas, dado el alto precio que se pagaba por tales esclavas en el mercado" (2).

A partir de este primer antecedente, el varón se va a dedicar a la explotación del comercio carnal. Adquiere como botín de guerra a unas mujeres que por lo mismo pierden su condición de libres y se convierten en esclavas y son dedicadas por el invasor al oficio de la prostitución que reporta pingües ganancias. La explotación representa aquí las características de una verdadera industria. El héroe de esta bella época es sabedor que las mujeres de la isla de Lesbos poseían un cierto encanto y habilidad para los juegos

del amor y que sus compatriotas apreciaban estos encantos, y por los cuales estaban dispuestos a pagar sumas elevadas de dinero y organiza este tráfico humano pensando en los be neficios económicos que le iba a reportar.

La industria iniciada por los héroes de la "época glorio sa" de HOMERO, ofrece las características básicas consagra das en legislaciones modernas para consiruir el delito de proxenetismo; o sea, los promotores de esa acción facilita ron la prostitución al traer esclavas. Estas cautivas fue ron traídas con ánimo de lucro y para satisfacer los deseos lujuriosos de los griegos. Las mantuvieron en estado de seg uidumbre y fueron sometidas sin su consentimiento o con un consentimiento viciado a la prostitución.

B.- Edda Media.

La hisória en este campo es generosa al ofrecernos momentos de verdadera explotación de la mujer, no ya por invasores de guerra o piratas, sino por ciudades que promo cionaron la prostitución para gravarla con grandes impues tos (3); padres que mantuvieron o vendieron a sus hijas pa ra ser dedicadas a la prostitución (4); gobernantes que la patrocinaron para recibir a cambio buenos tributos (5); a mos (6) y reyes (7) la explotaron, se lucraron y recomen daron y mimaron cuando esta criminal industria-explotación convenía a sus particulares intereses.

C.- Epoca Actual.

En nuestros tiempos se han conocido famosos proxenetas como Luis el Español (8); Lucky Luciano (9) y recientemente una organización dedicada a la explotación de la prostitución propia y ajena, que produjo decenas de millones de pesetas a su hábil administradora ante el estupor de los vecinos de la Ciudad Condal (10).

Anotamos en el comienzo de este trabajo que la figura del proxeneta es más antigua que la de la prostitución, y ahora gracias a la luz que la historia nos presta en este campo podemos confirmar esta tesis. Hemos visto que al principio la mujer se prostituía en los templos en honor de una deidad y lo hacía sin recompensa y en la ingenua creencia de que este dios o diosa le imponía tal sacrificio. Pero no era así. Detrás de esa creencia absurda, manejada inteligentemente, estaban los sacerdotes que recibían los tributos que abonaban los usuarios y gracias a los cuales disfrutaban y vivían una vida parasitaria, a costa del deshonor y de la ignorancia de la mujer de esa época.

Consecuencia de lo hasta ahora anotado, es que el proxeneta se inició en estas artes engañosas antes de existir la prostitución tal como la definimos y concebimos hoy (11), porque como hemos anotado, no solamente es proxeneta el que trafica con prostitutas sino también aquél que mediante engaño comercia y se lucra con el deshonor de la mujer.

II.- Definición y concepto de las acepciones más usuales
referidas al proxeneta a lo largo de la historia.

A.- Proxeneta.

La palabra "proxeneta" proviene etimológicamente del griego y significa: mediador, agente, tercero, personaje que en las ciudades de la Grecia antigua hospedaba, protegía, y auxiliaba a los extranjeros acaudalados.

Los romanos designaron a este personaje con el nombre de lenon, que deriva de "lenocinio". Lenocinio es una voz que procede del latín: lenocinum-lenocinii que significa alcahuería, el sustantivo: "leno-lenonis" significa rufián, alcahuele y "lena" en el caso de que se trate de una mujer. La voz verbal se refería a "la acción de procurar mujeres", y la frase latina "lenandi callidus arte", significaba "diestro o astuto" en alcahuería de "buscar y procurar mujeres para otros". En conclusión lenocinium, (de lenocinor), es "alcahuería", tan antigua como grosera e infamante denominación del romance (12). Posteriormente la jurisprudencia romana concretando designó con esta palabra a la persona que envilecía, deshonoraba la castidad ajena con ánimo de lucro o aprovechamiento (prostifutio alienae animo lucrandi facia).

En España se han usado términos como: alcahuele, celestina y rufián para designar al proxeneta.

B.- Alcahuele.

Alcahuele, es una voz árabe que significa lo mismo que lenón, o sea designa a la persona dedicada a la correduría de la prostitución por encargo; a la que sollicita o sonseca a mujer para que tenga comercio carnal con algún hombre; a la que encubre o concierne en su casa, este comercio (13). Igual sentido y significación le concede la Audiencia de Madrid, Sala Especial de Apelaciones y Revisiones, Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social (14) y la Fiscalía del TS (15).

C.- Celestina.

Celestinaje es adjetivo castellano de raigón aboleño, con el que immortalizó su tragicomedia de Calisto y Melibea, Fernando de Rojas, y que significa lo mismo que alcahuele. Con esta voz la Audiencia de Madrid, ha calificado la conducta del proxenetismo cuando este delito se comete por una persona del sexo femenino (16). La jurisprudencia del TS por el contrario prefiere denominarlo como: "la proxenetismo" (17); "una proxenetisa" (18), cuando el sujeto activo de este delito es una mujer. Con el artículo femenino "la", "una" y el masculino "el" que precede al sustantivo proxenetismo, es como la jurisprudencia distingue el sexo del sujeto-agente.

1.- Síntesis histórica del celestinaje.

Como el término "celesfina", se ha usado durante siglos en la literatura, como sinónimo de proxeneta, para designar a la persona de sexo femenino que sirve de mediadora (19) para que mujeres honestas engañadas satisfagan los deseos sexuales del que demanda sus innobles servicios; es por ello procedente hacer aquí una somera síntesis histórica sobre esta legendaria y perversa figura.

Este personaje que ha tenido y tiene en la literatura una versal vigencia real debe ser conocido con el fin de que nos formemos una mejor imagen y reconozcamos la nocividad de sus acciones en el ámbito social y jurídico.

2.- Presentación de la figura según CUIDIO.

Indagando en obras literarias y jurídicas de la antigüedad podemos demostrar que esta figura fue creada por el genio de CUIDIO. En los textos históricos-literarios anteriores al inmortal bardo nada se había escrito, de manera tan concreta, precisa y detallada sobre las cualidades de tal personaje, aunque la tradición oral y escrita nos informa de manera muy opaca sobre estos mercaderes del deshonor ajeno.

CUIDIO en su obra "El Arte de Amar" recomienda o aconseja a aquel que pretenda tener relaciones sexuales extramaritales, entre otras cosas lo siguiente: "procurad, ante todo, entrar en tratos con la sierva del objeto amado, que ella os proporcionará la entrevista. Pensad que la

sierva interviene en las decisiones del ama y que conoce sus ínfimas inclinaciones. Sobornadla. Con ruegos y con promesas, porque como ella quiera, conseguireis sin dificultad vuestro propósito. Que elija ella la ocasión en que la voluntad de su señora se muestre más propicia al vencimiento. Y estará mejor dispuesta cuando, placentera en grado sumo, lozanease como el sembrado en tierra fértil"(20). La descripción que nos ofrece el poeta corresponde inicialmente a su capacidad de observación y a su capacidad intelectual. Pero es él precisamente, quien primeramente describe la necesidad de corromper o violentar la voluntad de las personas domésticas mediante el ofrecimiento de variadas promesas.

Posteriormente OVIDIO, en su obra "Los Amores" nos proporciona una descripción acabada de la auténtica Celestina tal y como la conocemos hoy, y la llama Dipsas, personaje a quien plásticamente describe así: "existe -¿escuchad, vosotros los que quereis conocer una prostituta?- existe una vieja llamada Dipsas. Su nombre proviene de su oficio. Jamás vió en ayunas a la madre del negro Memnón en su carro empurpurado. Ducha en el arte mágica y en los encantamientos de Colcos, hace volver hacia sus fuentes los rios más rápidos. Ella conocia la virtud de las plantas; la del lino forcido en la rueca cabalistica y la del hipomane. Con sólo quererlo, el cielo centelleaba con el brillo más puro. Yo, ¿podreis creerlo?, he visto caer sangre de los astros; yo he visto el rostro de Febo, rojo de sangre.

Supongo que, aunque viva aún, ella revolotea entre las finieblas de la noche y que su cuerpo de vieja se cubre de plumas. Es una suposición mía; y también es este el rumor que corre. En sus ojos brilla una doble pupila de la que brotan rayos de fuego. Ella evoca el polvo de las fumbas de los abuelos y a los bisabuelos. A su voz se entreabre la tierra. Compiácese en profanar el casto lecho del himeneo y no le falta elocuencia a su lengua emponzoñada" (21). Como se observa, la personalidad de la vieja Dipsas es una mezcla de prostituta, alcahueta, hechicera, especializada en adular y mentir, apta para profanar los hogares y lugares mejor guardados siempre y cuando sus servicios sean bien pagados.

Es importante anotar también que la descripción literal de este personaje reflejada por OVIDIO, no se tomó en cuenta cuando el legislador penalizó conductas referentes a los tráficos de mujeres. Para TEODOSIO y VALENTINO que promulgaron la ley C, de spectaculis et lenonibus, el sujeto-agente de este delito era el pater familias y aquellos señores que prostituían a sus hijas o a sus esclavas. El emperador JUSTINIANO en la Constitución de Lenonibus (22) dirigida a los constantinopolitanos designa como sujeto activo de esta conducta únicamente al varón.

„ 3.- Descripción de la figura según DUFUR.

La figura del proxeneta y especialmente el oficio ejer-

cido por una mujer alcanzó gran auge en el Dicterion, si bien es cierto que el primero en describir este personaje con mano maestra fue CUIDIO, esto no es óbice para que este criminal oficio no hubiera sido ya ejercido de manera constante y consciente por las celestinas atenienses. Estas comenzaron sirviendo a las puertas del Dicterion y su misión fue la de introducir a los libertinos después de informarse sobre las aficiones y ofrecimientos de los que allí esperaban (23). Posteriormente se encargaron de manera directa y personal de regentar un Dicterion, industria que reportaba grandes beneficios a sus propietarios, que tenían que ser extranjeros; pero evadiendo esta condición legal, quienes verdaderamente lo regentaban eran hombres y mujeres de Atenas, poseídos de codicia y que consagraban su dinero a esta indigna especulación enriqueciéndose con el producto del librefinaje público, explotando la prostitución bajo un nombre supuesto (24).

Viejas cortesanas, retiradas del ejercicio de la prostitución, utilizaron su experiencia estableciendo extrañas escuelas en los arrabales de Atenas; en ellas se enseñaba sin reserva el arte y los secretos de la prostitución. Las maestras de estas impuras escuelas tenían a sueldo a las desgraciadas que ellas habían tal vez prostituido, y la educación que se daba a estas alumnas del vicio motivaba el título de "mafronas" que se atribuían desvergonzadamente aquellas perversas directoras.

Las "mafronas", tomaban a su cargo jóvenes que no estaban

todavía bien instruidas en el oficio y luego las transformaban hasta el punto de cambiar sus sentimientos y hasta su cara y su cuerpo. ¿ Era pequeña una novicia ?, se le ponía una gruesa suela de corcho dentro de su calzado. ¿ Era demasiado alta ?, se le hacía llevar un calzado de suela muy delgada y se le hacía hundir la cabeza entre los hombros, lo que disminuía un poco su estatura. ¿ Era pobre de caderas ?, se le ponía un relleno para abultarlas, de modo que los que la veían pasar no podían más que enamorarse de sus formas. ¿ Tenía mucho vientre ?, se les oprimía por medio de ballenas. Si tenía el pelo claro, se le ennegrecía con hollín; si lo tenía negro, se le blanqueaba con albayalde; si su tez era pálida se le coloreaba con carmín. Pero ¿ tenía alguna belleza particular en alguna parte del cuerpo ?. Entonces se sacaba a la luz del día esa belleza oculta. Si tenía una buena dentadura, se la obligaba a reír o a llevar siempre un fallo de mirio entre los labios, de suerte que la pobre mujer, de buen o mal grado, tenía que mostrar sus gracias (25).

4.- El celestinaje según el Arcipreste de Hita.

Algunos siglos después de que CUIDIO creara esta malévola figura, en tierras castellanas un Arcipreste con sonora prosa y agudo ingenio describía un tipo intermedio de Celestina, a quien denominaba Troiaconventos. Troiaconventos es en el oficio la continuación de la Dipsas de CUIDIO, pero

no en cuanto se refiere a la moralidad. El personaje del Arcipreste de Hita es más noble y generoso. El de CUIDIO es vulgar y mezquino. Trofaconvenios únicamente sirve a su amo en los menesteres del amor sin otra recompensa que la bondad y cariño que por ella sentía el Arcipreste de Hita. Dipsas corrompe y prostituye a sus víctimas con la única finalidad de lucro sin importarle a quien sirve ni a quien hace daño.

La "Celestina" de JUAN RUIZ, es un personaje diferente a la Dipsas de CUIDIO y como veremos más adelante también a la de Fernando de RQUAS, es decir, está dotada de unas cualidades diferentes, es original en su vitalidad, en su humanidad, no tiene la frialdad de Dipsas, ni el comportamiento neutral y funcional de la mujer correo de RQUAS. Urraca se sitúa entre una mujer auxiliadora y consejera que prepara los caminos para el total éxito amoroso, poseedora de una filosofía popular mitad ángel mitad demonio.

Veamos ahora como la pluma de uno de los mejores cantores del sexo femenino en lengua española describe las cualidades y condiciones que debían de reunir figuras de esta talla, para que alcanzase buen resultado la indigna misión encomendada. He aquí la respuesta que Don Amor dió al Arcipreste de Hita:

"A la muger qu enbiarés, de ti sea parienta,
Que bien leal te sea, non sea su servienta,
Non lo sepa la dueña, porque la otra non mienta
Non puede ser quien malcasa que no se arrepienta" (26).

Don Amor continúa indicándole otras cualidades que esta embajadora debe reunir, como el ser bien hablada y costurera, que mienta a la carrera, etc. Que si no tiene parienta, tome una vieja de las que andan en las iglesias y conocen bien las calles. Que grandes maestras de este oficio también lo son las que han viajado mucho por plazas y campos. Igualmente lo son aquellas que se llaman parieras, saben de polvos y afeites o también aquellas que usan mucho los frailes, monjas y beatas. A este personaje femenino que en lo futuro hará de mensajera-consejera de JUAN RUIZ, éste lo denominó "Trofaconventos". Así encontramos: "De como Trofaconventos aconsejó al Arcipreste que amase alguna monja é de lo que le confesó con ella" (27). Trofaconventos había estado al servicio de esta buena monja llamada doña Garoca y conocíala bien y así le dijo:

"Desque me parí de vos á un arcipreste sirvo,
Mancebo é byenandante, de su ayuda vivo;
Para que á vos sirva cada día lo abivo:
Señora, del convento non lo fagades esquivo" (28).

Dizol doña Garoca: ¿ enbióte él á mí ?
Dizele: non, señora; yo me lo comedía:
Del byen que me fesistes en quanto vos serví,
Para vos lo querria, que mijor nunca vy" (29).

" Este y otros servicios más prestó Trofaconventos al Arcipreste de Hita."

La Celestina de JUAN RUIZ, es una mujer con nobleza, dedicada a la alcahuería con aire de socarronería que le dis-

finque; el ánimo de lucro en esta Urraca no es su objetivo; tampoco se dedica a la corrupción de doncellas, sino más bien es una especie de ama sana y fiel a su amo y entre otros servicios le sirve de correo, para presentar sus sentimientos y recados a ciertas damas de difícil acceso. Gracias a Urraca se establece un diálogo entre el pretendiente y la pretendida, de otra manera imposible en aquel tiempo. Obsérvese que no es la figura siniestra y dañina de CUIDIO, ni tampoco la astuta, ruin y trágica celestina de Fernando de ROJAS, sino un personaje intermedio, fruto de bondad y picardía propio de aquellos tiempos.

El mucho aprecio que Juan RUIZ tuvo a Trofalconvencios está testimoniado en un poema que consistía de cincuenta y seis versos o lamentaciones con motivo de su fallecimiento y comienza así:

" ¡ Ay muerte ! ¡ muerte ascas, muerte é malandante !
Matáste me mi vieja: ¡ matasses á mí enante !
Enemiga del mundo, que non as semejante:
De tu memoria amarga non sé quien non se espante" (30).

A continuación y cumpliendo lo ofrecido en el verso cincuenta y seis gravó el siguiente epitafio en su tumba:

" Urraca só, que yago so esta sepultura:
en cuanto, andude el mundo, ove viçio é soltura.
Con buena rrazon muchos casé é non quité
Locura; ¡ cay en una ora so tyerra del alitura!
¡ Prendió me syn sospecha la muerte en sus redes!
Parientes é amigos ¡ aquí non me corredeis!

Obrad bien en la vida, á Dios non lo erredeis:
Que byen como yo morí, asy todos morredes.
El que aquí llegare, ¡ si Dios le bendiga /
E ¡ si 1' dé Dios buen amor é plaser de amiga!
Que por mí, pecador, un Paíer noster diga;
Si dezir no lo quisierr ¡ a muerte non maldiga!" (31).

5.- La figura de Celestina según Fernando de ROJAS.

Con el nombre de "Celestina" Fernando de ROJAS, designa el personaje central de su obra. Este personaje, si reunió todas las condiciones para el ejercicio de este bajo oficio, Celestina desde muy joven había destacado en el mundo de la prostitución donde aprendió el arte de engañar y seducir mediante mil artificios, mañas y decires. La presentaremos por boca de los personajes de la obra. Veámos lo que Sempronio dijo a su señor Calixto: "Dias ha grandes que conozco en fin de esta vecindad a una vieja barbuda que se dice Celestina, hechicera, astuta, sagaz en cuantas maldades hay. Entiendo que pasan de cinco mil virgos los que se han hecho y deshecho por su autoridad en esta ciudad. A las duras penas promoverá y provocará a lujuria si quiere" (32). El otro sirviente de Calixto completa esta diabólica semblanza al informar de los oficios y mañas. Parmeno: "Señor(...) ella tenía seis oficios, conviene saber: lavandera, perfumera, maestra de hacer afeites y de hacer virgos, alcahueta y un poquito hechicera (...) A estos vendía ella

aquella sangre inocente de las cuñadillas, la cual ligeramente aventuraban en esfuerzo de la resitución que ella les promeífa. Subió su hecho a más: que por medio de aquellas comunicaba con las más encerradas, hasía traer a ejecución su propósito (...). Hacíase física de niños, tomaba estambre de unas casas, dábale a hilar en otras, por achaque a entrar en todas. Las unas, ¡ madre acá!; las otras, ¡ madre acullá!; ¡ cata la vieja!; ¡ ya viene el ama! de todos muy conocida (...). Esto de los virgos, unos hacía de vejiga y otros curaba a punto (...) que, cuando vino por aquí el embajador francés, tres veces vendió por virgen una criada que tenía" (33).

Más adelante, por boca de Lucrecia, cuando esta informa a su señora de la visita de Celestina, nos percatamos de lo popular que entónces era esta mujer. Lucrecia: ¡Jesu, señora! Más conocida es esta vieja que la ruda. No sé como no tienes memoria de la que empicofaron por hechicera, que vendía las mozas a los abades y descasaba mil casados (34).

El dominio del oficio de proxenetía por este personaje es de una variedad y riqueza incalculable. De ahí que no solamente hay que oír a criados y señores, sino también a la propia protagonista, que evocando tiempos idos y mejores, a Areusa le hace honor con la siguiente confidencia "... Pa rece que no me conociste en mi prosperidad, hoy ha veinte años (...) nueve mozas de tus días, que la mayor no pasaba de diez y ocho y ninguna había menor de cañorce (...) No cogían más que lo que les mandaba: cojo o fuerío o manco, -

aquel había por sano que más dinero me daba. Mío era el provecho suyo el afán. Pues servidores, (...) caballeros viejos y mozos, abades y todas las dignidades, desde obispos hasta sacristanes. En entrando por la iglesia, veía derrochar bonetes en mi honor, como si fuera una duquesa ..."(35).'

Por estos antecedentes podemos apreciar que Celestina se inició profesionalmente como prostituta. En el bajo mundo aprendió mil mañas, refranes, jaculatorias, hechicerías. Se hizo conocer gracias a su astucia y sagacidad como profesora y madre de un buen número de mujeres jóvenes a quienes explotó en la prostitución, de donde según sus discursos sacó grandes ganancias y acrecentó su clientela, por la cual vivió y disfrutó de una serie de comodidades materiales. En el oficio de alcahueta continuó a lo largo de su vida; explotó la prostitución ajena, se sirvió tanto de enredos como de refranes para engañar a quien demandó sus servicios y corrompió mediante los mismos a la persona solicitada, sin hacer reparos sociales o morales, únicamente le interesó una jugosa recompensa dineraria. Su astucia y codicia fue tanta, que la extremó incluso con sus mismos colaboradores y a causa de esta mezquindad murió apuñalada de manos de sus fieles auxiliadores (36)

" La conducta descrita en la persona -figura de Celestina-, reúne todos los requisitos que se exigen modernamente para configurar el delito de proxenetismo. Este personaje engendra por sí solo las características del proxenetismo actual(37).

6.- Los discípulos de "Celestina".

Los discípulos de "Celestina" contribuyen a enriquecer la figura del proxeneta, ya que nos ofrecen otras modalidades de ejercer su criminal menester, éstos se ven dibujados de forma ilustrativa por la pluma de DELEITO Y PIÑUELA (38) el cual indica que, la abundancia de mujeres públicas o de libres costumbres, hacía naturalmente una profesión pingüe aquella que, según Cervantes decía ya, "es indispensable en toda república bien organizada"; la que recibió nombre eufémico de hábil maírona, profesora de los amores entre Calixto y Melibea en la obra literaria inmortal. Las discípulas de Celestina se recluían en todos los medios sociales. Con harta frecuencia ocultábanse bajo las reverendas faldas de alguna dueña quínfona, como la que Zorrilla inmortalizó en el Tenorio.

Muchas viejas o patronas tenían el celestínico por oficio, simulándolo a veces con la tapadera de otros más confesables, como los de vendedoras de baratijas, parteras y depiladoras. Veamos lo que respecto a ellas dice el costumbrista SANTOS.

Sobre las comadronas: " De aquefias mugeres hay las que bastan; aunque el lugar es tan grande, unas viven de su trabajo, y otras se meten en cosas graves; hay en éstas muchos lazos y nudos encubiertos (...) Son mugeres de secreto, pues saben, cuando fulana se casa a fífufo de doncella, si está cancelado el signo de su fífufo (...), amparan en sus casas

a muchas mujeres, no por ser pobres, sino es que la necesidad de quejarse de gustos pasados las hace salir de sus casas, porque no se sienta en ellas que tienen de que quejarse (...), y siempre andan cargadas de reliquias y piedras preciosas, como la del águila y el imán" (39).¹

Sobre las depiladoras: "Usan las malas, en achaque de quitar el vello, o el vellón, que sólo a él llevan la mira, el ser corredoras de deseos y vendedoras de quiefudes, (...) pues con su achaque de rapar, rapan la honra (...) y suelen usar esta correduría en casa donde hay marido que no repara en nada" (40).

También eran las echadoras de cartas y adivinas, con puntas de hechiceras. Las doncellas se valían de ellas para dejar de serlo, entrevistándose con sus galanes o rondadores; y algunas que ya no lo eran, recibían composuras artificiosas de éstas embelecadoras, para simular el signo virginal perdido.

La literatura de la época trazó varios tipos de estas mujeres corruptoras, conservando el nombre de Celestina, que hizo célebre la obra de ROJAS. Famosa fue la tía Fingida, atribuida a Cervantes. En el Entremés famoso de la Celestina, por Juan NAVARRO de ESPINOSA, entra Celestina en Madrid, y otras mujeres la increpan por ejercer su oficio sin licencia. Ella dice que tiene privilegio, por usar recursos especiales para atraer a los hombres (habas, huesos, granos, etc., como hechizos) (41).

Margaritona. La famosa Margaritona, conocidísima entre la gente amiga de divertirse. De sus hazañas y de su lastimoso fin nos dan circunstanciada relación "Los Avisos" de BARRIONUEVO. Cuando, en 1656, fue sorprendida, era una mujer mayor, tullida y gafa en una cama, a quien llegaba el que tenía la carne, y pedía a su gusto rubia o morena, negra o blanca, gorda o flaca, gallina o polja, y con una cédula que le dejaban de la casa, a la hora que quería la tenían y pasaba su carrera, dejándole, conforme era la que se le pedía, untadas las manos. A quien también acudían de lo más dentro de Madrid otras mujeres, al parecer honradas, con la misma necesidad que los hombres, sin que nadie saliese desconsolado de sus puerías. Contaba entonces ochenta y ocho años. Desde los quince fue olla hasta los cuarenta; de allí adelante, cobertura (42). La fama que alcanzó en Madrid esta maestra de terceras, fue tal que desde entonces se llamó por el bulgo margarifonas a las que ejercían tal oficio, como se lee en algún costumbrista de la época (43). Pero, no solamente Margaritona y sus discípulas alcanzaron renombre en el bajo mundo de la prostitución, también otras lo alcanzaron: Doña Isabel de Urbina, la madre Juana, las casamenteras (44) y otros personajes de la época no menos dafinos, que la finalidad de este trabajo nos impide describir con el detalle debido.

El celestinaje de nuestros días, aún sin los adifamentos ricamente aderezados para resaltar más esta diabólica figura, lo encontramos en el trafante o trafanta de blancas actual.

El ingenio que hoy acusan éstos para atraer víctimas a sus redes es de una variedad incalculable, la fantasía que ponen en sus planes es impresionante y la facilidad con que se mueven y cambian de nombre, figura y lugar es asombrosa. Y qué diremos de ese otro incalculable número de promotores, explotadores, intermediarios y beneficiarios de la prostitución ajena, que unas veces eludiendo el control de las autoridades y otras con su aprobación, dedican su vida a la caza, engaño, corrupción y explotación de infelices mujeres, que halagadas en su natural y justo deseo de mejorar de situación acceden a empleos encubiertos, que luego les abran las puertas de la deshonor y de la continua explotación de su sexo (45).

En consideración al rancio abolengo de la palabra "Celestina" por medio de la cual la diestra mano de su autor describe tan plásticamente los elementos que hoy las legislaciones modernas exigen para que la figura del delito de proxenetismo se dé, consideramos que debe denominarse "Celestinaje" la conducta del hombre o mujer que realice este tipo de actividades.

III.- Definición y concepto de rufián.

Rufián, según el diccionario de la lengua española, es aquel hombre sin honor, perverso, despreciable que hace el infame tráfico de mujeres públicas. Hombre vil y despreciable que vive de engañar o estafar (46). Rufián deriva del italiano ruffiani, que a su vez proviene del germano ruffer,

mercader de reventa de objetos de dudoso origen (47). Conforme a las anteriores significaciones, rufián únicamente puede ser el varón que se dedica al tráfico de mujeres de dudosa conducta. Pero de acuerdo a la realidad socio-jurídica actual, lo es únicamente el varón que se abandona (48) a la ociosidad y permite ser mantenido con el producto que la prostituta recibe como prestación de su vida oficio (49).

IV.- Diferencias conceptuales y sustanciales entre las conductas del rufián y del proxeneta.

Acorde a las anteriores aclaraciones, rufián no es sinónimo de proxeneta, aunque así lo entiendan algún filólogo(50), a veces la propia jurisprudencia del TS (51), de manera más reiterada la Audiencia de Madrid (52), la ley (53) y la doctrina (54) que no se han preocupado por este deslinde. Por ello es conveniente deslindar estas dos personalidades que se manifiestan en el mundo de la criminalidad mediante acciones diferentes, y no incurrir en el equívoco de equiparar la conducta del rufián con la conducta del proxeneta o la celestina.

Por esta razón consideramos oportuna la ocasión para delimitar estas dos conductas delictivas y estudiar cada una por separado a efectos de pena y de rehabilitación.

A.- Ilustro concepto sobre la figura del proxeneta.

Entendemos por proxenetia y así lo consignamos a efectos de este trabajo: " la acción directa o indirecta de una persona encaminada a inducir, excitar, promover, cooperar, ayudar a una o varias personas para que dentro o fuera de España se dediquen a la prostitución o sirvan de instrumento a las afecciones sexuales normales o anormales de una tercera o terceras personas que remuneren materialmente o mediante favores esta actividad, de la cual se aprovecha lucrandose el proxenetia" (55).

Es decir, en nuestra opinión el proxenetia es el "industrial" (56) del deshonor de unas personas que se someten voluntaria o involuntariamente para servir sus fines. Es aquel individuo frío y calculador, conocedor por lo general de ciertas situaciones de penuria moral o material de su futura víctima a la que atrae con halagos y engaños a sus redes. Este perito en el arte de traficar vendiendo o mediando con el sexo ajeno (57), no solamente es consciente de sus actos, sino que en muchos casos sabe de las consecuencias, sin que le preocupen, y buena prueba de ello tenemos al conocer con cierta frecuencia que estos individuos lejos de aminorar o conservar una relativa frecuencia en el ritmo de sus acciones delictivas, las aumentan, dando lugar a escandalosos montajes de casas y tráfico de prostitutas, homosexuales, drogas y otras conductas delictivas afines con estos bajos menesteres (58). En consecuencia, su personalidad resulta mucho más nociva a la sociedad (especialmente a las mujeres jóvenes) que la del rufián.

Como hemos visto, su conducta consiste en corromper, o ayudar a corromper personas honestas y explotar en su beneficio la prostitución ajena. Por esto sus actos merecen un tratamiento distinto -especial-, su peligrosidad es progresiva y por ello debe ser castigado con mayor severidad, frente a la conducta del simple rufián.

B.- Nuestro concepto sobre la figura del rufián.

Consideramos como rufián la persona que permite ser mantenida habitualmente (59) con los ingresos que otra obtiene en el oficio de prostituta (60) permaneciendo sin trabajar, pudiendo hacerlo, sin que medie ninguna obligación civil o moral para ser mantenido (61); y que además existan entre la prostituta y la persona mantenida unas relaciones de tipo sexual que permitan por ende una neta diferenciación con algunos supuestos de extrema necesidad como por ejemplo, el padre enfermo y anciano que la prostituta mantiene por esta circunstancia.

C.- Diferencia real entre ambas conductas.

Conforme a nuestra acepción de la conducta rufianesca y la dada anteriormente de proxenetismo se aprecia claramente que la conducta del rufián es totalmente diferente. Su acción es pasiva: "el beneficiario se limita a dejarse sostener por la meretriz sin intervenir en sus actividades, ni

organizar en forma alguna su explotación" (62). Por el contrario la conducta del proxeneta es activa: "promueve o facilita la prostitución ajena" (63). Las conductas de estos dos personajes son bien diferentes, y por ende no equiparables ni a efectos psicológicos ni a efectos de pena. El proxeneta corrompe a personas necesitadas o explota la prostitución de otra en su provecho y en mayor o menor escala (64). El rufián no. Únicamente comparte con la víctima social, las sobras que el proxeneta le da, después de haber deducido del salario que la prostituta recibe por su trabajo, una serie de prestaciones acordadas en el mundo del hampa. La nocividad del rufián consiste en la probabilidad de convertirse en un parásito de estas infelices mujeres (65) y servir en algunos casos de enlace, entre el proxeneta y mujeres prostitutas o entre éste y nuevas mujeres que permiten ser explotadas por el proxeneta en la prostitución. Son casos, aislados, su peligrosidad es mínima. A este respecto MERGEN nos muestra con el resultado de sus investigaciones (170) rufianes) que no se puede hablar de un peligro público o de violencia como regla general. Sólo el 17% de estos rufianes tenía antecedentes penales. De ellos, el 14% había delinquido con anterioridad varias veces, algunos hasta doce. La edad media era de cuarenta años. Los delitos eran: estafa, hurto, conducción en estado de embriaguez, riñas, resistencia a la autoridad. Es notable que no surgiese ningún delito contra la honestidad auténticamente peligroso (violación, abusos deshonestos con niños, actos sádicos violentos, etc.) (66).

El rufián no abunda en el campo de la prostitución moderna (67), va desapareciendo a medida que el proxeneta se organiza, se hace poderoso en esta parcela. Por otra parte es conveniente tener en cuenta que el rufián, por lo general suele ser un hombre joven, en ocasiones sin preparación suficiente para adquirir un empleo decente que le permita vivir honestamente; otras veces suelen ser ex-presidarios, personas a las que la sociedad actual rechaza y ante la imposibilidad de colocarse acuden a estos bajos fondos en busca de una mujer que les ayude a medio vivir; también es frecuente encontrar matrimonios jóvenes sin empleo, sin vivienda y sin posibilidades de remediar a corto plazo tal situación de miseria. En algunas ocasiones surge la posibilidad de que algunos hombres jóvenes sean cortejados por prostitutas tempranamente envejecidas, que se consuelan de su suerte con la posesión de un amante joven (68). Esta constatación en el mundo de la prostitución, ha sido corroborada recientemente por MERGEN que nos informa que en una población de 170 rufianes, 92 de estos habían sido seducidos por una prostituta; al principio eran clientes que no necesitaban pagar y después, fueron cayendo paulatinamente (69). También es conveniente señalar, que la mujer prostituida, busca este tipo de compañía, porque saca ventaja de la asociación con el rufián. Este vive a expensas de aquella; pero también le ayuda a ejercer su oficio y le defiende en casos de peligro (70).

Conforme a unas investigaciones sobre el tema, podemos afirmar que el rufián en el mundo de la prostitución contem-

poránea es menos habitual y numeroso de lo que parece (71). También hemos podido establecer y corroborar por la opinión de algunos autores en esta materia (72) que la caída del hombre joven en este bajo mundo de la prostitución, en la inmensa mayoría de los casos, se debe a situaciones socio-económicas extremas y que en tal situación es propio, dadas las circunstancias sociales actuales, descender a estos bajos fondos sociales en que el ambiente les ofrece y proporciona fácilmente mujeres a las que en algunos casos convierten en sus víctimas. El desarrollo de esa agresividad negativa, de ese comportamiento anormal, es el producto de la necesidad, en otras palabras, el ahogo como causa mediana de este tipo de conducta. Quien sufre privaciones, cosa corriente en periodos de necesidad y en países subdesarrollados, se ve expuesto a mayores tentaciones para ceder a los impulsos de la agresividad (73). Pero también hay que tener en cuenta que muchos de estos individuos, cuando esta situación de miseria cede, cambian de conducta, reinician su vida normal. Es cuestión de ofrecerles una oportunidad mejor, de tratar de integrarlos al proceso cultural y económico de la sociedad en que viven.

En cuanto a su relación con el campo psicológico, se ha dicho que la conducta de los rufianes se debe a anomalías psíquicas, que les predisponen a encaminarse a los lugares de prostitución, donde, en muchos casos son acogidos con afabilidad por estas mujeres, a las que fácilmente se unen. Pero lo que une a estos hombres y mujeres son sus neurosis

complementarias. Con la infalible certeza del instinto, la persona neurótica se dirige directamente al objeto que le perjudica más (74). Es procedente en esta misma área referirnos a lo que se ha llamado "síndrome de don Juan" que hace a los hombres incapaces de amar. Estos hombres vuelan de una aventura sexual a la otra, no encuentran nunca satisfacción, buscan el amor incansablemente y no lo hallan en ninguna parte, pues son incapaces de un lazo más profundo en el que se dé y se reciba recíprocamente amor (75). Esto nos permite aceptar que algunos hombres movidos por esta inclinación busquen con frecuencia, lo que pudieramos denominar aventuras amorosas, siendo víctimas de su propia insatisfacción, y por lo mismo podemos considerar sus acciones desde una perspectiva más humana. Por otra parte, gracias a una observación psico-sociológica de GILLES, se ha puesto de manifiesto la relación interna entre la prostituta y el rufián haciendo referencia a los posibles valores "morales" dentro de estas relaciones inter-humanas. Prostitutas y rufianes tienen, a menudo, una sensación recíproca de responsabilidad, una sensación de existir-para-el-otro (76).

U.- Necesidad de analizar las conductas y acciones de estos dos personajes a la hora de aplicar las sanciones que procedan.

Conforme a estas consideraciones de orden sociológico y psicológico, es conveniente tener en cuenta a la hora de sancionar estas conductas ilícitas lo siguiente:

1º. Que el rufián en la mayoría de los casos vive del producto del deshonor de su compañera -la prostituta-, por necesidad, o porque ésta le ha impuesto esa forma de vida(77).

2º. Su personalidad, ya que en algunos casos se trata de auténticos psicópatas (78).'

3º. Que el rufián no promueve ni explota la prostitución ajena con ánimo de amasar las ganancias como lo hace el proxeneta, sino que dadas ciertas circunstancias comparte con la prostituta el fruto de su tráfico inmoral.'

4º. Que su conducta es nociva a partir del momento en que se convierte en parásito habitual, es decir, cuando su comportamiento ilícito le permite vivir de él (79). Que por lo general, los rufianes están muy alejados de la auténtica delincuencia profesional.' Se mueven a lo sumo, en la periferia, no son reconocidos por los delincuentes profesionales, y, subjetivamente no tienen tampoco la sensación de pertenecer a ese gremio (80).

Teniendo en cuenta estos posibles avatares en la vida del hombre que recurre a estos bajos menesteres y lugares, es aconsejable analizar con algún detenimiento tanto las condiciones de orden económico-social que pudieron influir en el comportamiento del sujeto, como su personalidad y antecedentes, y en caso de condena, sustituir la privación de libertad, por medidas de seguridad. Si atendemos a su finalidad, este tipo de medidas pretenden únicamente evitar que el peligroso realice nuevos hechos antijurídicos.' Trata de asegurarle contra la reincidencia por técnicas impeditivas no

correctivas ni curativas (81). Acatando las disposiciones vigentes sobre la materia es procedente la aplicación de las medidas de que trata el art. 5º, medidas 4ª (82), 9ª, 10ª, 11ª, 12ª y 14ª de la L. P. y R. S.; si el sujeto es peligroso (83), se le impondrá otra medida que le impida reincidir, por ejemplo aplicarle las medidas 1ª y 2ª del art. 5º de la citada ley (84).

En el caso de personas que padecen alguna anomalía patológica o psico-cultural es conveniente aplicarles medidas de corrección o medidas de tratamiento, pues como su nombre indica, buscan principalmente reincorporar en la sociedad, tratar, corregir, reeducar al peligroso delictual (85).

En el caso concreto de nuestro trabajo el rufián que adolezca de las deficiencias arriba anotadas, se debe tratar ya con medidas curativas ya con medidas educativas, según su personalidad. Pues, mientras las primeras se proponen curar mediante tratamiento médico y su internamiento está previsto en las medidas 3ª, 5ª (86) y 6ª del art. 5º de la mencionada ley especial, las segundas, las educativas o reeducativas tienden a reformar mediante técnicas y están previstas en la medida 2ª (87) del art. 5º de la ley especial.

Modernamente y gracias a los análisis de este tipo de personajes-prostituta-rufián-, un grupo de científicos admite que existe una cierta vinculación efectiva entre ellos (88), que si la observamos en cada caso determinado

nos ofrece soluciones de índole más humana y por lo mismo más satisfactorias. A este respecto un investigador moderno en la materia ha dicho que sin duda alguna existen relaciones afectivas entre prostitutas y rufianes. Es este un punto del que podría partir el tratamiento del problema total. La labor social de mostrar caminos al rufián a través de la prostituta y a la prostituta a través del rufián, hacia una vida aceptable y dichosa en la comunidad, de llevarles al trabajo creador y de despertar en ellos la sensación de la pertenencia responsable a la comunidad de lo "social", logrará mejores resultados que la mera amenaza de una pena que, en su efecto último, no es más que un testimonio de pobreza de la sociedad y una prueba de su desconcierto.

Las posibilidades de resocialización son diversas: prohibición de permanecer en determinados lugares, obligación de trabajar, ayuda para la regulación de conflictos personales y sociales, atención correcta a la vinculación ramera-rufián, cambio de medio ambiente, separación o legalización del vínculo, etc. La índole del tratamiento ha de ser adaptada al caso individual.

Las penas cortas de privación de libertad son absurdas e inoportunas. Los rufianes, puestos en libertad después de permanecer un cierto tiempo privados de ella, son celebrados en su "medio" como héroes. Después del consabido "arreglo de cuentas" vuelven a ocupar su lugar ganando incluso prestigio. Y aunque quisieran, muchas veces ya no pueden escapar del "medio", pues "chirona obliga" (89).

VI.- La figura del rufián en la legislación penal moderna.

La conducta del rufián, contrariamente a lo que se cree, no es una figura de nuevo cuño en la legislación penal moderna, lo que ha sucedido es que su recepción ha sido demasiado lenta en los países pertenecientes a nuestro círculo de cultura. Esta conducta en el siglo pasado aparecía ya descrita y penada.

Nuestro propósito no es hacer un amplio análisis histórico y comparado de los tipos penales que se ocupan de describir y penar la conducta del rufián, ya que para ello necesitaríamos no solamente la legislación al respecto sino antecedentes (acfas, anteproyectos y proyectos), jurisprudencia y doctrina sobre dicha figura, material difícil de recopilar. Por otra parte el resultado de una tal investigación desbordaría nuestro proyecto y propósito, cual es tratar a través del escaso material que existe sobre el tema, el delito de proxenetismo. Hecha esta advertencia y sin la pretensión de un gran trabajo de derecho comparado (30) trataremos de dar noticia lo más amplia posible sobre la figura del rufián a través de las legislaciones penales de diferentes países.

A.- Legislación europea.

1.- Alemania Federal.

En Alemania la conducta del rufián fue ya descrita y

penada en el Código penal de 1871, en el parágrafo 181a con la pena de cinco años de trabajos forzados como máximo, al varón que hubiera recibido de una mujer que se entrega profesionalmente al vicio todo o parte de sus ingresos, explotando su immoral oficio, o que, habitualmente o con fines interesados, proteja o sostenga de cualquier otro modo a tal mujer en el ejercicio de su profesión immoral (91). Esta centenaria disposición es absolutamente clara en cuanto determina, primero, una mujer ya prostituida por circunstancias de su trabajo; segundo, un hombre que se hace mantener integramente o en parte con estos ingresos, y tercero, el interés del hombre que le ayuda y protege para el ejercicio de dicho trabajo. Este tercer aspecto referente al comportamiento del varón es el tan señalado en los estudios de criminología y sociología sobre el tema, como " la protección del chulo a su hembra" (92).

2.- Austria.

Austria en su moderno Código penal de 23 de enero de 1974, en vigor desde el 12 de enero de 1975, tipifica la conducta del rufián en el parágrafo 216 castigando con la pena de privación de libertad de hasta un año, al que trate de vivir en todo o en parte explotando la impudicia habitual de otra persona (93). De la lectura de este texto legal se desprende que el sujeto activo lo mismo que el pasivo pueden serlo tanto varón como mujer, lo que nos llevaría a un

replanteamiento total de esta figura delictiva que tradicionalmente ha considerado como sujeto activo únicamente al varón y como sujeto pasivo a la mujer.

3.- Suiza.

El Código penal suizo de 21 de diciembre de 1937 en vigor desde el 1º de enero de 1942 y las modificaciones posteriores hasta enero de 1974 (94), contempla la figura del rufián en el parágrafo 201, 1º, al decir "Cualquiera que se hace en todo o en parte mantener de una prostituta, explotando la ganancia inmoral". Esta figura presenta también la novedad de que rufián puede serlo cualquier persona hombre o mujer, frente a lo que tradicionalmente se ha considerado como privativo del hombre.

B.- Legislación ibero-americana.

En las últimas décadas de este siglo y por influencia de movimientos mundiales en favor del abolicionismo y en contra del sistema de reglamentación de la prostitución, esta figura delictiva ha sido estudiada e incorporada con nomen iuris propio en algunos códigos y proyectos de Códigos penales de ibero-américa. Si hay que señalar en estos países un pionero en esta materia hay que citar a PECO que presentó un proyecto de Código penal para Argentina (95) en el que elaboró un estudio pormenorizado de la figura del rufián y la contrapuso a la del proxeneta con el fin de

evitar confusiones a la hora de calificar y sancionar. Posteriormente, ahondando sobre esta problemática figura, SOLER, en el art. 171 de su proyecto de Código penal para Argentina y con la denominación "rufianería" propone: " El que se hiciera mantener, aunque sea parcialmente, por una persona que ejerza la prostitución, explotando las ganancias provenientes de este comercio, será reprimido con reclusión o prisión de tres a cinco años y multa no menor a cien días" (96).

1.- Argentina.

El texto actual del Código penal argentino en su art. 127 dispone: " El que se hiciere mantener, aunque sea parcialmente, por una persona que ejerza la prostitución, explotando las ganancias provenientes de esa actividad, será reprimido con reclusión o prisión de tres a cinco años y multa de ..." (97). De esta forma se encuentra recogido en el texto legal lo que ya en su momento DECO y SOLER habían recomendado en sus respectivos proyectos.

2.- Bolivia.

Bolivia país fronterizo e influenciado culturalmente por Argentina no podía sustraerse a su tradicional dependencia y en 1973 al reformar su Código penal tiene en cuenta las directrices marcadas en el texto argentino y tipifica la conducta del rufián en los términos siguientes: art. 322 "El

que se hiciere mantener por una persona que ejerciere la prostitución o el que se lucrare con las ganancias provenientes de este comercio, será sancionado con la privación de libertad de uno a seis años y multa hasta de cien días" (98).

3.- Brasil.

En el Código penal de 1940 con el nombre de "rufianismo" en el art. 230 se dispone: "Sacar provecho de la prostitución ajena, participando directamente de sus ganancias o haciéndose sostener, en todo o en parte de quien la ejerza" (99). Es considerado rufián a efectos penales el varón que se comporta de esta forma, es decir, aquél que directamente recoge parte del producto dinerario que la prostituta recibe por su vil comercio sin que medie una justificación. En el año 1965 HUNGRIA preparó un proyecto de Código penal del que posteriormente surgió un texto definitivo que se sancionó el 21 de octubre de 1969 y que debió de haber entrado en vigor el 12 de agosto de 1970. En este texto legal el rufianismo está descrito y penalizado en el art. 253. " (rufianismo). Obtener provecho de prostitución ajena, participando directamente de sus lucros o haciéndose mantener en todo o en parte por quien la ejerza: Pena: ..." (100).

4.- Colombia.

El actualizar la ley penal, es decir, situar los Códigos

penales conforme a los acontecimientos sociales, no ha notado a todos los países de lengua española como sería lo laudable, y así en el anteproyecto de Código penal colombiano publicado en 1974 (101) y en el proyecto de Código penal colombiano dado a la publicidad en 1976 (102), siguiendo las viejas directrices del último Código penal (103) en el cual no se describe la conducta del rufián, no se han percibido de esta realidad y dejan sin tipificar estas manifestaciones delictivas. Afortunadamente los proyectos de Código penal colombiano citados fueron sometidos por el legislador a posteriores y rigurosos estudios, revisión que dio como resultado un tercer proyecto publicado en los Anales del Congreso de 22 de agosto de 1978. En este proyecto se tipifica la conducta del rufián en los términos siguientes: art. 449 "Rufianería. El que con ánimo de lucrarse (104) logre que una persona dedicada al comercio carnal entre en un prostíbulo para la explotación de su cuerpo o que permanezca en él, incurrirá en prisión de seis meses a dos años y multa ..." (105). En este proyecto de Código penal la figura en estudio se ve desplazada, es decir la conducta del rufián en la mayoría de los casos es atípica frente a una rigurosa interpretación; primero, porque la conducta del rufián no contradice la norma si explota las ganancias de la prostituta que ejerce su oficio por su cuenta. Y esta es precisamente la modalidad genuina del rufián. El rufián es aquella persona que vive sin causa que lo justifique del dinero que la prostituta gana practicando el merecido. Segundo, por-

que en el supuesto de que el presunto rufián "logre que una prostituta entre a un prostíbulo para la explotación de su cuerpo", nos situamos ante acciones propias del proxenetista o ante una conducta de auxilio al proxenetismo. O sea, que atendiendo a lo que hoy la doctrina considera por rufián (106), nos encontramos en este segundo supuesto sin los presupuestos exigidos para calificar de rufián al varón que se comporta así, y en consecuencia su conducta (que no reúne las exigencias modernas para señalarlo con el rótulo de rufián), es atípica.

Los proyectos de Código penal analizados no se hicieron realidad en su totalidad y el 28 de enero de 1981, entró en vigencia el Código penal colombiano de 23 de enero de 1980, Código de moderna factura y que además de la brevedad de su texto goza de una gran claridad en la descripción de sus tipos penales, resultado de los muchos trabajos de elaboración y de los tiempos modernos que vivimos. Este excelente texto legal no tipifica la figura del rufián aunque en capítulo aparte se encarga de punar las acciones del proxenetista (107). Lo ideal hubiese sido describir la conducta del rufián, y en razón de su personalidad, su poca nocividad y lo infrecuente de estas conductas haber sancionado tal actividad de manera distinta de la del proxenetista, por ejemplo, con medidas de seguridad o de rehabilitación social encaminadas a mejorar su comportamiento ya por medio de terapias o por medio de aprendizaje de un oficio que le permitiera insertarse en la sociedad de manera normal. Esta oportuni-

dad ha debido aprovecharse en el sentido de poner en marcha otras sanciones diferentes a las clásicas y haber comprobado que existen otros medios de insertar ciertas conductas desviadas al proceso normal de cotidiana convivencia.

5.- Costa Rica.

La influencia del Código penal argentino de 1968 se hace sentir muy pronto en este campo en algunos de los países de lengua española como por ejemplo en Costa Rica, país en el que su nuevo Código penal de 4 de mayo de 1970 con el nombre de "rufianería" dispone en el art. 171." El que se hiciere mantener aunque sea parcialmente, por una persona que ejerza la prostitución, explotando las ganancias provenientes de esa actividad, será reprimido con prisión de dos a tres años" (108).

6.- Ecuador.

El Código ecuatoriano en el art. 501 castiga a los que " se ocupan habitualmente de la rufianería, salvo en el caso de la excepción anterior, serán reprimidos de dos a cinco años de prisión y puestos bajo la vigilancia especial de la autoridad, por dos a lo menos y cuatro a lo mas"(109). La excepción se establece en el art. 500 en el que se dispone: "El que recibe mujeres en su casa para que allí abusen de su cuerpo, será reprimido con prisión de tres a cinco años, si no fuere director de una casa de tolerancia esía-

blecida conforme a los reglamentos que la policia expidiere para esta clase de casas" (110). Según la letra del art. 500 del texto que comentamos se prevé la posibilidad de la conversión de la conducta del rufián, para lo cual se requiere un simple permiso administrativo, gracias al cual la conducta antes ilícita del rufián se muda en lícita y también se le brinda la oportunidad de convertirse en un verdadero empresario "proxeneta", ya que esas normas de carácter administrativo le habilitan para explotar la prostitución ajena en su beneficio, a cambio de que reuna las exigencias reglamentarias establecidas a tal fin. En el anteproyecto de Código penal ecuatoriano que actualmente se discute, la situación es la misma, salvo que en su artículo 493 el anteproyecto habla de "... fuere director de una casa de tolerancia, establecida conforme a la ley..." (111), mientras que el art. 500 del texto vigente dispone: "... fuere director de una casa de tolerancia establecida conforme a los reglamentos que la policia expidiere..."

7.- Guatemala.

La república de Guatemala siguiendo el ejemplo renovador de las legislaciones penales del Sur y del Centro de América, mediante decreto número 17/73, dado el 27 de julio de 1973 reforma su Código penal y expresamente incluye el delito de rufianería en el art. 193: "Quien sin estar comprendido en los artículos anteriores del presente capítulo,uviere, en todo o en parte a expensas de persona o personas que ejer -

zan la prostitución o de las ganancias provenientes de ese comercio, será sancionado con multa de quinientos a tres mil quetzales" (112).

8.- México.

México en su Código penal vigente, castiga la conducta del rufián en el art. 207, I. "Toda persona que habitual o accidentalmente explote el cuerpo de otra por medio del comercio carnal, se mantenga de este comercio y obtenga de él un lucro cualquiera" (113). Actualmente se discute un proyecto de Código penal y en su título VI, delitos contra la moral pública, capítulo III lenocinio, el art. 249, I, mantiene la misma fórmula que el texto actual vigente con la excepción de que la circunstancia de habitual o accidentalmente ha sido suprimida. (114).

9.- Nicaragua.

La república de Nicaragua no podía sustraerse a la evolución jurídico penal en esta área asumida por otros países, de ahí que en el diario oficial "La Gaceta" de 3 de mayo de 1974 publique el nuevo texto de Código penal, en cuyo novel cuerpo legal se tipifica y sanciona la conducta del rufián en el art. 203, "El que se hiciere mantener, aunque sea parcialmente, por una persona que ejerza la prostitución, explotando las ganancias provenientes de ese comercio, será san-

cionado con prisión de uno a tres años" (115).

10.- Perú.

En el Código penal peruano de 1924 con las reformas introducidas hasta 1974, en el art. 207 se contempla y sanciona la figura del rufián en los términos siguientes: "El que explotare la ganancia deshonesta de una prostituta o se hiciese sostener por ella en todo o en parte, ..." (116).

11.- Puerto Rico.

La necesidad de remozar los códigos penales de los países ibero-americanos se extendió no sólo a los países del continente sino que también se hizo sentir en los pueblos del Caribe. Puerto Rico que no podía estar ausente en esta necesaria y urgente tarea de revisión y puesta al día del derecho penal, dispuso la creación y formación de una comisión encargada de la elaboración de un texto de Código penal acorde a la realidad social vigente. Los trabajos fueron inspirados y dirigidos por un destacado profesor de la ciencia penal y criminológica española (117). El fruto de esta iniciativa gubernamental fue el nuevo Código penal de 1974 a cuyo texto se incorpora la figura del rufián, que es consagrada en el art. 110, numeral b) " ... al que hiciere de la prostitución ajena un medio habitual de vida" (118).

12.- El Salvador.

El Salvador reformó su Código penal el 13 de febrero de 1973. En dicha reforma se tipifica y castiga la conducta del rufián en el art. 210 cuyo contenido literal es: " El que se hiciere mantener, aunque sea parcialmente, por una persona que ejerce la prostitución, explotando las ganancias provenientes de ese comercio, será sancionado con prisión de uno a tres años" (119).

13.- Venezuela.

Venezuela en su Código penal no tipifica la conducta del rufián, pero sin embargo gracias a este hacer jurídico penal de los países de habla española, en un proyecto de Código penal que actualmente se discute se la describe y sanciona de la siguiente manera: "Rufianismo. Art. 320. Cualquiera que viva en todo o en parte, del producto de la prostitución de otra persona (120), será sancionado con las penas previstas en el art. 318, y el Tribunal podrá sustituir las por la medida de internamiento en casa de trabajo, a que se refiere el art. 123" (121).

14.- Proyecto de Código penal tipo para Latinoamérica.

En la actualidad se prepara el proyecto de Código penal tipo para los países de iberoamérica (122), que posiblemente en un futuro acaso no muy lejano, sirva si no de único mode-

lo, si por lo menos de inspirador a las tan urgentes reformas penales que estos países de lengua española y portuguesa necesitan. Se requiere una cierta premura por-que algunos de los textos penales vigentes en el continente están anticuados, no responden a las necesidades y realidades actuales y por si fuera poco no se ha tenido en cuenta al confeccionarlos la idiosincrasia de cada pueblo, sino que algunos copiaron de códigos europeos que entonces tenían vigencia y respondían a las necesidades culturales y económicas del viejo continente. El trasplante jurídico no es conveniente en ningún momento, sin antes hacer un estudio de las condiciones geográficas, climatológicas, histórico-culturales y económicas de estos nuevos países. La idea de los inspiradores del proyecto de código penal tipo es revolucionaria y oportuna.

El proyecto, al ocuparse de esta parcela delictiva considera al respecto por rufián: " el que se lucrare del producto de la prostitución de otra persona será reprimido con pena de dos a cuatro años de prisión" (123).

15. Algunas consideraciones sobre los textos presentados.

Los modernos códigos iberoamericanos citados, que se hacen cargo de esta realidad social, ya que hasta ahora no se había tipificado la conducta propia del rufián, no se plantean a excepción de Brasil y Bolivia, la necesidad de tratar en razón de la cuantía de la pena, la diferencia de las con-

ducias de proxenetismo y rufián, es decir, las equiparan a todos los efectos sin analizar la mayor o menor nocividad que una y otra irradian sobre la sociedad. Y al ser mayor la nocividad del proxenetismo dado que su conducta tiene un mayor radio de acción y por ende incide con más frecuencia siendo sus acciones más variadas en el mundo de la criminalidad, es apenas si no lógico, natural, que su comportamiento sea castigado en una cuantía superior a la del rufián. Por otro lado tampoco se considera la necesidad de crear para el rufián un tipo de castigo diferente al de la privación de libertad que es adecuado para el proxenetismo pero no para éste. Ya hemos expuesto con claridad y en base a la realidad social que el rufián no es un tipo especial de criminal, no es un profesional del crimen, si no que en un alto porcentaje es un hombre que se hace delincuente por necesidad, casi podríamos añadir es un delincuente ocasional (124), ya que si desaparecen las circunstancias que lo empujaron a comportarse así, no vuelve a delinquir (125). Consideramos que en algunos países iberoamericanos, en los que el trabajo en las grandes ciudades escasea a menudo por razón de esa emigración sin control de la población rural a las populosas urbes, allí donde por otra parte la prostitución es numerosa y casi permitida y tolerada por las autoridades administrativas, es lógico que se presenten muchos casos de rufianismo que una vez analizados, nos muestren una mayoría de gentes jóvenes llegadas del medio rural sin preparación suficiente, sin amigos, sin dinero y sin una política criminal por parte de las autoridades que les permita optar por un em -

pleo decente. Así las cosas es injusto condenar a un hombre joven a dos, cuatro o seis años de cárcel, porque la miseria le acosó y tuvo que vivir (en muchos casos para no morir de hambre) de los ingresos de una prostituta a la que conoció por estos ingratos azares de la vida.

Por esto, en parte es de aplaudir la cuantía de las penas que los Códigos penales de Brasil y Bolivia imponen a estos sujetos, aunque lo laudable sería que en un futuro ese año de encierro lo fuera de rehabilitación si el caso lo recomendara, y si no, de ofrecimiento al sujeto de una forma decorosa de integración a la sociedad por el trabajo.

VII.- Desarrollo de la conducta delictiva del rufián en el proceso codificador español.

A.- Códigos penales y leyes especiales.

En España la figura del rufián se encuentra incorporada en el art. 452 bis c) del Código penal, " Al que viviere en todo o en parte a expensas de la persona o personas cuya prostitución o corrupción explote, le serán aplicadas, además de las penas establecidas en el art. 452 bis b), las medidas de seguridad a que se refiere el art. sexto, número segundo, de la Ley de Vagos y Maleantes" (126).

Las medidas de seguridad a que se refiere este artículo no son las aquí indicadas, pues la Ley de Vagos y Maleantes de 4 de agosto de 1933 fue derogada por Ley sobre Peligrosi

dad y Rehabilitación Social de 4 de agosto de 1970, publicada en el B.O.E. del 6 del mismo mes. En las disposiciones finales, primera: se deroga la ley de vagos y maleantes de 4 de agosto de 1933, y sus complementarias o modificativas de 23 de noviembre de 1935, 4 de mayo de 1948, 15 de julio de 1954 y 24 de abril de 1958.

Luego esta referencia obedece hoy a un error, error no corregido en el texto refundido del Código penal conforme a la Ley 44/1971, de 15 de noviembre, donde ha debido haberse completado el texto así: art. 452 bis c), " ...; le serán aplicadas, además de las penas establecidas en el art. 452 bis b), las medidas de seguridad a que se refiere el art. sexto núm. segundo (127) de la Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación social, de 4 de agosto de 1970". Por otra parte el art. sexto de esta ley es fiel copia del art. sexto de la ley de vagos y maleantes de 4 de agosto de 1933, lo mismo que el numeral segundo, mejorado este último en su redacción, aunque el contenido sea el mismo (128).

Este tipo normativo de agente, no es de nuevo cuño, tiene sus raíces inmediatas en el párrafo segundo del art. 456 del C.p. de 1870 reformado mediante ley de 21 de julio de 1904: " ...; participando de los beneficios de este tráfico ó haciendo de él modo de vivir" (129). Esta fórmula incorporada al nuevo Código penal de 1928, art. 608; se mantiene en la reforma del C.p. de 1932, consagrada ahora en el art. 433, párrafo 2º, último (130); fórmula que igualmente persevera en la reforma al C.p. llevada a cabo en 1944 y consignada

en el art. 431, párrafo 2º, último. (131). Estos antecedentes son recogidos y ampliados en el texto revisado de 1963 hasta conformar de manera completa e independiente este nuevo tipo de conducta. Pero lamentablemente el legislador de 1963 que pretendió enriquecerlo agregándole la alocución "o corrupción" se apartó de la concepción normativa y psicológica moderna que considera que el rufián es: "el que vive a costa de los ingresos económicos que una prostituta adquiere en ese trabajo ..." (132). Pero lo más espinoso de todo es que esta variedad de acciones ha dado lugar a una interpretación, a nuestro parecer errónea, que no cala en el espíritu de la ley y en la intención del legislador de 1963, y por ende no beneficia a la pureza y al deslinde de las conductas delictivas, cosa imprescindible para una buena calificación procesal, necesaria no solamente en aras de una recta administración de justicia sino en cumplimiento del principio de proporcionalidad de las penas. El equiparar la conducta del rufián: "el que vive en todo o en parte de una prostituta", a la típica del proxeneta: "el que se lucra con la corrupción", es a todas luces injusto. No hay proporcionalidad. Porque el hecho de convertir una mujer honesta en ramera -añota GROIZARD- mide mayor perversidad moral que el facilitar y ayudar a una mujer prostituida en el ejercicio de su vil tráfico (133).

B.- Anteproyectos y proyectos de Código penal.

La figura del rufián observada a través de la literatura

adquiere matices diferentes respecto a su tratamiento y a la actitud del legislador al respecto, sobre todo en la época en que se inicia el proceso codificador español con la promulgación del Código penal de 1822 (134), en el que esta conducta no se tipifica. Nuestra literatura (135) es muy rica y variada en este campo de la criminalidad y se ocupa con frecuencia de las actividades de personajes dedicados al rufianismo (136) lo que nos demuestra que el rufián era un elemento más de la vida cotidiana, pero a pesar de que éste ruin y bajo menester se practicaba con más frecuencia de la debida, los encargados de ofrecer soluciones jurídicas encaminadas a erradicar tales conductas antisociales, que aunque en aquel momento se consideraban nocivas, no las encontraron dignas de tipificar y penar, de ahí que en el proyecto de Código criminal de 1830 (137), en el proyecto de Código Criminal de SAINZ DE ARDINO (138) y en el proyecto de Código criminal de 1834 (139) tal actividad delictiva no se tomó en cuenta en el momento de tipificar otras conductas afines (escándalo público, delitos relativos a la prostitución, etc.). Todavía debieron pasar algunas décadas hasta que el anteproyecto de Código penal de 1870 (140) incluyera tal actividad tipificándola y castigándola. En el anteproyecto de Código penal de 1938 (141) la conducta del rufián no se tipificó y lo mismo sucedió en el proyecto de Código penal de 1939 (142). Actualmente el proyecto de Código penal (143) en trámite de discusión y aprobación en el Congreso de los Diputados contempla la figura del rufián de forma híbrida,

porque lo que ahora se va a castigar con la pena adicional además de la pena correspondiente es únicamente la figura del proxeneta (art. 213) porque ¿ que persona de las que induce, promueve, favorece o facilita la prostitución o corrupción ajenas mencionadas en los artículos 211 y 212 no lo hace con ánimo de lucro, no vive en todo o en parte de las ganancias de este ruin y criminal tráfico? o ¿ es que acaso el proxeneta de 1980 se ha convertido en un mecenas?.

VIII. Posibles influencias que han concurrido a la imprecisión conceptual.

Ha de propugnarse en este campo una mayor claridad conceptual, que purifique y ubique cada tipo penal legal, que creemos imprescindible para la no interferencia en áreas ajenas a la voluntad del legislador y en beneficio del presunto procesado; pues de otra manera se le atribuirían acciones no pensadas ni queridas por el sujeto-agente; pero infortunadamente, en esta área no ha sido así, habitualmente ha reinado cierta confusión en cuanto al problema de deslindar estas dos conductas (144). Este desorden posiblemente se debe primero, a que los manuales universitarios de derecho penal, parte especial, y la doctrina científica que desarrollaron el ejercicio de interpretación del Código penal de 1944, no presentaron con la claridad necesaria la enorme diferencia que hoy se evidencia al estudiar la conducta y personalidad del rufián y del proxeneta. CUELLO CALÓN calificó: "A. Rufianismo.- " ...; este es el delito como

fido por los que cooperan o protegen la prostitución de una o varias personas, dentro o fuera de España, participando de los beneficios de este tráfico o haciendo de él modo de vivir" (145). Suprimiendo la coletilla final: "o haciendo de él modo de vivir", nítidamente puede apreciarse que entonces para este autor "rufianismo" era lo que para nosotros es en la actualidad "proxenetismo".

La poca claridad con que se presentaron estas conductas por parte del citado autor así como la ascendencia que sus sucesivas ediciones tuvieron en la praxis, nos revelan de alguna manera el porqué de la confusión y el desinterés en el campo del estudio de estos dos comportamientos que se consideraron homófonos no solamente en la apariencia sino en el resultado a la hora de ser enjuiciados científica y judicialmente. Para CUELLO CALÓN la diferencia entre rufián y proxeneta radica únicamente en la forma de ejecutar las acciones con las cuales se logra el resultado delictivo. Para él, el delito de "rufianismo" está constituido: 1º: coopera o protege la prostitución de una o varias personas" (146); 2º: el que participa de los beneficios que le produzcan la cooperación o protección a la prostitución (147) y 3º: voluntad criminal (148). A simple vista se puede comprender que estos elementos son constitutivos del delito de "proxenetismo", tal y como lo entiende hoy la doctrina dominante (149), y como nosotros lo hemos estado presentando a lo largo de este estudio. Para CUELLO CALÓN, se da el delito de "proxenetismo" cuan

do una persona somete a otra, "... por medio de engaño, violencia, amenaza, abuso de autoridad u otro medio coactivo, determine a una persona mayor de veintitrés años a satisfacer deseos deshonestos de otra" (150). Esta es una modalidad del delito estudiado anteriormente y que el autor calificó de "rufianismo", en este supuesto nos encontramos con que la persona inducida a la corrupción es mayor de edad y es llevada allí mediante engaño, violencia, amenaza, abuso de autoridad u otro medio coactivo. La exigencia para que esta figura delictiva se diese, sería que cuando la persona llevada a la prostitución fuera mayor de edad, tendría que cometerse mediante estas acciones, ya que el legislador consideró en aquel momento que tales personas, gracias a su madurez psíquica podrían determinarse libremente y que si en señalados casos su prostitución o corrupción estuviera motivada por las acciones señaladas en el párrafo tercero del art. 431 del C.p. de 1944, el protagonista de las mismas merecería el calificativo de proxeneta como lo merece y lo es aquél que se comporta conforme a los números 2º, 3º y 4º del art. 431 de dicho código penal. El estar estructurado el art. 431 en cuatro números no es motivo suficiente para considerar las acciones del número 2º como "rufianismo" y las de los otros tres números como "proxenetismo". La conducta "rufianesca" aparece en el número 2º última parte "o haciendo de él modo de vivir". Pero por este párrafo no podemos calificar las acciones anteriores del número 2º como propias

del rufián.

Primero, la doctrina científica descuidó el estudio de estas conductas, o se conformó con la exposición que presentó sobre las mismas CUELLO CALÓN, hasta tal punto que en manuales universitarios (151) de derecho penal de la década de los cincuenta al comentar los delitos relativos a la prostitución y trata de blancas no se utilizaron para nada los términos "proxenetismo" o "rufián" y se conformaron con dar una panorámica histórica de la evolución legislativa que sobre el tema de la prostitución se estaba ensayando, sin entrar en detalles sobre el núcleo verdadero de la cuestión.

Unos lustros después, de la vigencia del código penal de 1944 y de la aparición del manual de derecho penal, II, de CUELLO CALÓN, un trabajo que se ocupó del tema (152) no entró en el fondo de la problemática jurídica, pero ofreció en cambio -eso sí- mayor confusión al incluir: "un segundo grupo de delitos cabría encajarlos en los llamados delitos de rufianismo" y entiende como tales los siguientes: "A) vivir, en todo o en parte,..."; "B) el dueño, gerente, ..."; "C) aquellas personas que a sabiendas participan,..."; "D) los que arrendaren o dieran en ..."; "E) el que mediante promesas o pactos,..." (153). La cuestión jurídica que ofrecen las conductas del proxenetismo y rufián no ha sido abordada como puede observarse en la literatura jurídica española (incluyendo la de países de habla española), es suficiente para percatarse de ello

dar un repaso a los textos universitarios de derecho penal de la década de los años cincuenta y sesenta (154).

Segundo, la jurisprudencia del TS tampoco se había ocupado de deslindar estas dos conductas, porque como es sabido la palabra "rufián" se incorpora a los textos legales en el año 1933 (155); de ahí que su estudio en la práctica judicial sea tardío.

Tercero, al poco desarrollo y consideración que ha merecido en algunos sectores del campo científico y jurisdiccional el estudio y aplicación correcta del título IX, capítulo VII (156) del Libro II del C.p., texto revisado de 1963, posiblemente debido a los antecedentes estudiados.

Cuarto, al alto protagonismo de que ha gozado la Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social de 4 de agosto de 1970 (157).

Así las cosas, no es de extrañar que el entusiasmo infundido a fiscales y jueces se haya orientado hacia el estudio constante de la citada ley sobre Peligrosidad, y haciendo honor a esta permanente devoción por la referida ley, las circulares de la Fiscalía del TS son elevadas, en atención a una mejor comprensión de la misma. A continuación expondremos con el fin de ilustrar esta realidad algunas de las circulares dadas al respecto.

IX.- Interpretaciones del concepto de rufián en la actualidad.

A.- La Fiscalía del Tribunal Supremo.

Rufianes y proxenetas -dice la Fiscalía- traficantes con la ajena honestidad para satisfacer la lujuria de otros, constituyen el inmundo pináculo de la suprema ignominia humana, el parasitismo de la prostitución y la liviandad (158). Se aprecia en el párrafo citado que la circular lejos de fijar las acciones por separado de cada uno de estos sujetos, los identifica como iguales a efectos de juicio y pena en la mencionada ley.

Más adelante la Fiscalía anota, " ... sus indignas actividades, principal factor de la prostitución, que promueven expliando, sifitando y capiendo a la ingenuidad, la ligereza y la necesidad, son siempre socialmente peligrosas, ya tengan o no tipicidad delictiva y ya se ejerciten respecto de mujeres o de hombres, de mayores o de menores de edad, descubierta o clandestinamente" (159). Aquí se describen con lujo de detalles las actividades que desarrolla el proxeneta en el ejercicio de su indigna ocupación, pero estas acciones no son propias del rufán, luego conjuntarlas así, no propician la transparencia que requiere la teoría de los tipos penales.

La Fiscalía argumentando sus recomendaciones se sirve de la doctrina jurisprudencial que ha ido sentando la Sala de apelaciones en orden a la interpretación del número 2º del art. 2º de la Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social de 4 de agosto de 1970 y anota: " ... que en

la denominación de rufián ha de acogerse cualquier forma de mediación en el tráfico carnal por precio, si se hace medio de ganancia, por móvil de lucro o por otro beneficio sensible, con la dedicación de habitaciones por precio para la receptación de mujeres prostituidas en forma habitual ..." (160).

No sabemos a ciencia cierta, si en el ánimo interpretativo de la Fiscalía se tomaba el término "ruffian" como sinónimo de proxeneta, lo que hoy no deja de ser un error, o si por el contrario, las acciones propias de una conducta de proxenetismo, lo son también para las de rufianismo; sea como fuere, la recomendación anterior describe acciones: " mediar en el tráfico carnal por precio, dedicación de habitaciones por precio ...". Estas son actividades propias del proxeneta clásico y moderno y no del simple rufián. Más adelante la Fiscalía agrega: " ... en el expediente concurre la condición de rufián por dedicarse con suma asiduidad a facilitar habitaciones en su establecimiento de discoteca y hostal para mujeres que concurrían a aquel lugar a realizar el acto carnal con sus acompañantes por precio y cobrándoles el hospedaje por el alquiler del alojamiento transitorio cantidades de entidad económica cierta" (161). Considerar a esta persona como "rufián", a todas luces, es una apreciación que no es acorde ni con el espíritu del Código penal, ni con la jurisprudencia y doctrina moderna. Nos encontramos ante la figura de un "proxeneta" con todos los aditamentos que

el aprovechamiento de la prostitución ajena requiere hoy.

Así las cosas, la Fiscalía ha llegado a la conclusión de que tenía que considerarse rufián quien dedicaba continuamente un establecimiento de cafetería a la reunión de mujeres dedicadas a la prostitución y corrupción de homosexuales, captando a un grupo de muchachas menores de edad, a las que suministraba gratis comida y bebidas alcohólicas para que fomentaran la consumición de los clientes y toleraran ciertos focamientos (162).

A pesar de lo expuesto anteriormente, nos resistimos a creer que la Fiscalía haya utilizado el término rufián como equivalente de proxeneta; pero frente a estos textos nos atrevemos a considerar que la Fiscalía lejos de hacer un estudio sobre la realidad social actual de estas conductas dentro de la doctrina moderna y un análisis sobre las acciones y peligrosidad de las mismas, únicamente hizo un estudio literal de la Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social, sin entrar a indagar el espíritu de la misma, la intención del legislador, el momento social actual y todo esto haberlo completado con los textos del código penal vigente.

Las consecuencias de esta exégesis inexacta, las arrastramos todavía hoy en desmedro de una interpretación auténtica de la ley. Por esta razón, nos permitiremos analizar unas decenas de sentencias recientes - año 1977-78 - que nos brindarán no sólo hermosas coincidencias con las reco-

mendaciones ya citadas, sino la continuidad del espíritu en su significación.

B.- Audiencia de Madrid, Sala Especial de Apelaciones y Revisiones, Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social, Sentencias que no comparten nuestro criterio respecto de la figura del rufián.

La Audiencia de Madrid, en su sentencia num. 9 dice:
" ... acertada la calificación de los hechos (...), es la de favorecimiento a la prostitución, supuesto contenido en el num. 4º del art. 2º de la ley especial de esta jurisdicción. ..., en compañía de otros súbditos conocidos explotadores de la prostitución de mujeres que con ellos trajeron a diferentes puntos de la península e islas Baleares y Canarias, siempre estuvo relacionado con el ilícito proceder de estos, manteniéndole contactos con ellos y facilitándole medios de comunicación al respecto, (...) todo lo cual entraña sin duda alguna, el favorecimiento a una actividad que, si bien desarrollada por éstos supone su encuadramiento en el supuesto segundo del artículo segundo de la ley, salpica su peligrosidad también a quienes como el expedientado, la promueve o facilita, ..." (163).

Los hechos descritos en esta sentencia traían de un tráfico immoral de mujeres extranjeras, traídas por el sujeto expedientado para ser explotadas en la prostitución, y que a tal fin las colocó en diferentes lugares de España. Con

sideramos que esta conducta debe ser enjuiciada conforme al art. 452 bis a), 1º: " El que cooperare o protegiere la prostitución de una o varias personas, dentro o fuera de España, o su recluta para la misma" ; que es conforme a lo que la mejor doctrina denomina de cooperación a la prostitución (164).

Estamos ante acciones que configuran el delito de proxenetismo tal y como lo concebimos hoy (165). En el caso que nos ocupa, encontramos una diversidad de conductas delictivas tales como, la recluta de muchachas jóvenes en diferentes países del cono sur, el traslado de las mismas a España, y gracias a unos contactos con anterioridad establecidos, su distribución como una mercancía a determinados lugares, donde se les explotaba en la prostitución y con los frutos económicos de ésta, el expedientado y sus colaboradores gozaban de una buena vida material.

De nos conformamos en aceptar que dándose una pluralidad de acciones tan perjudiciales, que tipifican de forma amplia y clara el delito de "proxenetismo", se las considere y enjuicie conforme al art. 2º, num. 2º y 4º de la Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social de 4 de agosto de 1970. La calificación dada por la Audiencia no se conviene con la realidad de los hechos probados. El art. 2º de la citada ley dispone: " Serán declarados en estado peligroso, y se les aplicarán las correspondientes medidas de seguridad y rehabilitación a quienes:

A) Resulten probadamente incluidos en algunos de los supues

tos de este artículo y

B) Se aprecie en ellos una peligrosidad social.

Son supuestos del estado peligroso los siguientes:

2. Los rufianes y proxenetas.

4. Los que habitualmente ejerzan la prostitución (166).

Para efectos de la aplicación de esta ley, consideramos procedente la previa declaración de un "estado peligroso" (167), y esa declaración debe tener lugar mediante la apreciación de la conducta del sujeto-agente, gracias a los aporres que la experiencia nos facilita acerca de la conducta del mismo, o sea mediante la meditación a posteriori. Es decir, que esta declaración se puede hacer en virtud de una o varias sentencias-condenatorias anteriores a la conducta actual del sujeto enjuiciado. Cosa que aquí no aparece probada. Igualmente consideramos que la aplicación del num. 4º del artículo 2º de la citada ley, no se cife a la realidad de estos hechos. El referido num 4º del art. 2º de la ley, indica a las personas de cualquier sexo que se dediquen habitualmente a la prostitución, pero siempre y cuando su conducta, no se ajuste a unos miramientos mínimos de recafo, de lo contrario se afentaría contra la libertad de las mismas. La conducta de prostituirse voluntariamente es atípica en la legislación española. Luego para declarar un "estado peligroso", en una persona que se dedica a la prostitución por su cuenta, consideramos que prosperará (conforme a la buena lógica) únicamente cuando su conducta alterada trascienda públicamente hiriendo los sen

fimienfos de pudor y morigeración de las personas decentes; que por otra parte se le haya conminado a mejorar su condición moral por la autoridad competente, desebedeciéndola.

Pero no es solamente esto. Es que la aplicación de la ley sobre peligrosidad a la que nos estamos refiriendo en los casos anotados, lejos de reprimir estas criminales e indeseables acciones con valor y ejemplaridad, como se lo merecen los sujetos de tan dolorosos actos, estos salen favorecidos, se benefician. Veamoslo:

En el caso de la sentencia que venimos analizando y que calificamos de "proxenetismo" conforme al art. 452 bis a), num. 1º del C.p., la pena a imponer a este sujeto sería de cuatro años dos meses y un día a seis años, multa de 20.000 a 100.000 pesetas e inhabilitación especial. Pero como fue juzgado conforme a la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social de 4 de agosto de 1970, el sujeto en cuestión se hizo acreedor a un "internamiento en un centro especial por un tiempo no inferior a cuatro meses ni superior a tres años", conforme al artículo 5º de esta ley. Y consideramos igualmente que la condena total a este sujeto, en consideración a que carecía de antecedentes penales, según consta, no pasaría de los cuatro meses, exigidos por la ley como mínimo.

La sentencia num. 31 dice: "... y con ello resulta que el encartado, de forma más o menos encubierta, viene observando una trayectoria de conducta, que consiste en realizar actividades de cooperación, mediante precio, en actos de

homosexualidad y prostitución, que practica bien él, o bien personas a las que contrata, resulta claro que tal actividad lucrativa y habitual ..." (168).

Los comportamientos descritos en esta sentencia, son acreedores de enjuiciamiento conforme al num. 1º del art. 452 bis a) " El que cooperare o protegiere la prostitución de una o varias personas, ... o su recluta para la misma". La aplicación de este precepto, y no otro, es conforme a la variada actividad del sujeto-agente. Esa multiplicidad de acciones delictivas ya en el mundo de la homosexualidad, ya en el de la prostitución, practicadas por terceras personas a las que éste de forma habitual y mediante precio contrataba para tales fines es lo que tipifica su conducta de "proxeneta profesional". La empresa que mantiene este sujeto es digna de un proxeneta "hábil", sus actividades además de variadas: homosexualidad, prostitución, etc., son en momentos de escasez de personas dedicadas a estos menesteres, atendidas por él. De donde resulta que este personaje híbrido, mezcla de proxeneta y prostituta, con una moral perversa, apto y capaz de las mayores corrupciones y explotaciones, al ser juzgado -como lo fue- de conformidad con los arts. 2º y 3º de la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social de 4 de agosto de 1970 se vio enormemente beneficiado, cosa que no hubiera sucedido, si su pernicioso comportamiento, se hubiese enjuiciado de acuerdo a lo dispuesto en el Tít. IX Cap. VI del C.p.

La sentencia num. 36 anota: " ... , al montar un nego

cio bajo la inocua apariencia de salón de masajes, constituye en realidad un centro en el que se ejerce, se promueve y favorece la prostitución de todo lo cual obtiene la expedientada sustancioso lucro, ... aplicable el num. 2º y 4º del art. 2º de la ley especial de esta jurisdicción ..."
(169).

La sentencia transcrita, nos da cuenta de que J.A.M. para evadir la prohibición y sanción directa de la Justicia, instaló un salón de masajes, pero con la finalidad de que allí se ejerciese la prostitución que ella promovía y favorecía y de la cual obtenía sustancioso lucro. Este proceder de J.A.M. tiene su sanción en el tipo básico de los delitos de proxenetismo, que especifica el art. 452 bis d), 1º: "El dueño, gerente, administrador o encargado del local, abierto o no al público, en el que se ejerza la prostitución u otra forma de corrupción, y toda persona que a sabiendas participe en su financiamiento". La redacción del párrafo es clara, el establecimiento no tiene necesariamente que ser originariamente dedicado a soportar un prostíbulo:

" ... local, abierto o no al público, ..." con esta locución el legislador deja bien en claro, los supuestos de simulación, que son muy propios del momento social que vivimos. Luego no comprendemos que modos de vida tan claramente demostrables, no sean condenados, buscando la armonía que en estos casos ofrecen los preceptos del Código penal vigente. En la coyuntura en análisis, además de benevolencia en la sanción (que como ya hemos visto, por lo general, no va

más allá de los cuatro meses de internamiento en un establecimiento especial), no vemos muy claro porque se invoca; además, el num. 4º del art. 2º de la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social, puesto que la actividad de esta mujer consistió en promover y favorecer la prostitución ajena.

La sentencia num. 85 expresa: " ..., colaboró económicamente con su amante para montar en el domicilio de ésta " una casa de masajes especiales" donde varias mujeres ejercían la prostitución y repartían entre ambos los beneficios obtenidos en tan ilícito tráfico ..." (170).

La sentencia citada, nos dice como L.B.M. colaboró económicamente con su amante para establecer "una casa de masajes especiales" donde ejercían la prostitución varias mujeres. Igualmente nos indica que en los beneficios de este oscuro comercio se lucraba en parte. La conducta de L.B.M. encuentra cobijo para su reproche en el art. 452 bis d) 1º : " ..., y toda persona que a sabiendas participe en su financiamiento". Pero este sujeto como muchos más, lejos de ser procesado conforme al espíritu de los preceptos penales que para el caso se hallan vigentes e insertos en el Código penal, lo fue por la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social, siendo su proceder recriminado conforme al art. 2º, num. 4º de la misma. Lo que no terminamos de entender es porque en casos como éste y en otros análogos es de aplicación el num. 4º: " los que habitualmente ejerzan la prostitución". Extraña aplicación en el caso

que nos ocupa, pues, la conducta que se ha logrado poner en claro, como nociva de B., fue la de colaborar económicamente (...) y recibir parte de los beneficios que el tráfico de la explotación de la prostitución ajena proporcionaba a su amante.

En la sentencia num 121 se declara: " ..., porque aunque tales hechos constituyen aspectos parciales y accesorios del ejercicio de la profesión de estafista, para la cual estaba autorizada y aunque por otra parte no compare esta Sala la calificación de proxeneta para dicha expedientada - es decir mediadora o tercera habitual en la prostitución a cambio de ganancias- como apunta el primer considerando de la sentencia recurrida, sí en cambio bastan para configurar el tipo de conducta previsto en la norma citada respecto a los dueños del establecimiento en los que, con su conocimiento, se realicen actos de la índole de los descritos en el primer resultado de esta sentencia" (171).

La sentencia citada dice que encaja sin violencia en el num. 4º del art. 2º de la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social, las acciones que B. llevó a cabo; y según se desprende de la sentencia, consistían en favorecer y promover la prostitución ajena de la cual obtenía lucro en un establecimiento de su propiedad, que le había sido autorizado abrir a efectos de ejercer su oficio de estafista. La norma que sin brusquedad se acopla al comportamiento de esta mujer es el art. 452 bis d), 1º. Porque la expedientada es la empresaria y dueña de la explotación,

para lo cual obtuvo permiso de las autoridades administrativas, para ejercer allí sus servicios de esteticista, permiso del que se sirvió para encubrir sus otras actividades nocivas. El fin último, real y consciente de la empresa no era la dedicación exclusiva a la conservación de las bellas formas femeninas, sino a la de la deformación, no solamente moral sino también física de las víctimas reclutadas para el oficio de la prostitución. El lugar propio de esta conducta está en la norma antes citada y no en el num. 4º del art. 2º de la ley aplicada, porque no está demostrado que esta mujer "ejerciera habitualmente la prostitución".

La sentencia num. 161 señala: " que el cohecho es la modalidad de facilitar habitación para realizar el acto carnal mediante precio, generalmente realizado por prostitutas ya no ejercientes por razón de edad, es una de las modalidades de promoción o favorecimiento de la prostitución más antigua y conocida ..." (172).

La sentencia citada considera que la modalidad de facilitar habitación para realizar el acto carnal mediante precio es una de las modalidades más antiguas conocidas de promoción o favorecimiento, de rancio abolengo, que por lo mismo debería ser tratada más técnicamente, no sólo a la hora de analizar las acciones típicas, sino también a efectos de penalizarlas edificadamente, para evitar la intolerable oferta que a diario de balbucea en las ciudades, de habitaciones para tal fin en casas y pensiones, que se vé, si no estimulada, por lo menos no sancionada

de acuerdo a su nocividad crónica. El aplicar el número 4º del art. 2º de la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social en casos como este no solamente conlleva una especial benignidad en la sanción, sino que desnaturaliza la conducta en sí. Las conductas objeto de esta sentencia, no son las de ejercer habitualmente la prostitución, sino todo lo contrario: favorecer el desarrollo de la prostitución ajena. El correcto enjuiciamiento de estas conductas se halla establecido en el art. 452 bis b), 1º : " el que promueva, favorezca o facilite la prostitución o corrupción de persona menor de veintitrés años ". En el supuesto contrario, claro está, examinando si el fin último del dueño del establecimiento es dedicarlo a recibir prostitutas con pareja a efectos de cohabitar, vendrá en aplicación el número 2º del art. 542 bis d).

En la sentencia núm. 226 se manifiesta: " ..., obliga a reconocer la conducta que tales hechos describen como proxenetismo, porque la participación en el precio logrado por el ejercicio de la prostitución, durante cierto tiempo, aunque fuera con ciertos temores y resistencias, es lo característico de este tipo de comportamientos nombrados en el núm. 2º del art. 2º, que coinciden en parte con la promoción, favorecimiento o facilitación, de que habla el núm. 4º del mismo artículo y que merecen casi igual tratamiento en cuanto a las medidas de seguridad previstas en ambos supuestos, salvo la multa que corresponde a los fomentadores de la prostitución..." (173).

La sentencia anterior reconoce que la conducta del sujeto-agente comporta los elementos típicos de la examinada, que configura la conducta "proxeneta", y que probado como está que la actividad de este sujeto durante largo tiempo se encaminó a proporcionar, favorecer o facilitar la prostitución ajena, y sin desmentir que, no de manera ocasional, sino de forma estable y habitual ha venido obteniendo ganancias procedentes de mujeres que comerciaban con su cuerpo; se ubica su conducta a efectos de calificación y pena en el área del número 2º del art. 2º de la citada ley. Pero de esta manera, lejos de estirpar estos oscuros comportamientos, en algunas ocasiones se fonifican. Suele suceder que estos sujetos, de calidad tan mezquina, aprovechan su cortísima estancia -cuatro meses a lo sumo- en los centros de rehabilitación (sin organizar), para establecer contactos con otros elementos de su clase meral y oficio y al terminar las cortas vacaciones, se establecen con mejores posibilidades de incrementar la producción gracias a las nuevas relaciones e informaciones que pudieron captar en su brevísimo encierro. Esto no sucedería, si conductas tan nfidamente descritas y certificadas fueran enjuiciadas conforme al texto original y vigente del Código penal. Con ello este personaje encontraría un reposo más largo, gracias al cual se permitiría que volviese a sus nefastos negocios en corto plazo.

La aplicación -no ya correcta- sino necesaria en estos casos es la del artículo 452 bis. d) del C.p., ya que además

la pena a imponer es la de prisión menor, multa y accesorias que consideramos adecuada para castigar conductas como las aquí descritas. No es que seamos partidarios de las penas de privación de libertad y mucho menos de aquellas que privan a la persona de su libertad por mucho tiempo, sino que el estudio de algunos personajes dedicados al proxenetismo (174) nos ha proporcionado, de momento, la posibilidad de sostener que la personalidad de estos sujetos sin una educación apropiada dedicada exclusivamente a la formación profesional de los mismos y a la posterior colocación en un oficio y vigilancia durante algún tiempo hace que reincidan con frecuencia. Así nos encontramos en una encrucijada, en la que nos permitimos recomendar la aplicación de la norma del Código penal con todas sus consecuencias. Esperamos sin embargo, que el legislador, encargado de trazar los derroteros de una política criminal (ajustada a la realidad de la década de los ochenta), nos ilumine sobre cual es el mejor procedimiento a seguir en estos casos. Pero ojalá la chispa radiante no se apague en meros pronunciamientos o recomendaciones, sino que cree y lleve la solución de estas conductas desviadas a la praxis.

En la sentencia num. 233 se expone: " ... que la expendedera, con habitualidad, explota unos locales en los que suministra alojamiento y manutención a mujeres jóvenes, muchas extranjeras, facilitando a éstas el ejercicio de la prostitución, en cuyos beneficios participa equélla, comportamiento encuadrado en el número 4º del art. 2º de

la ley de esta jurisdicción" (175).

La sentencia citada, declara que J.P.T. con habitualidad, explotaba unos locales en los que suministraba alojamiento y manutención a mujeres jóvenes, muchas extranjeras, facilitando a éstas el ejercicio de la prostitución, en cuyo beneficio participa la expedientada. La Audiencia considera que un tal comportamiento es digno de ser enjuiciado a la luz del art. 2º num. 4º de la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social y así se dictamina. Nosotros por el contrario consideramos que el cúmulo de acciones desarrolladas por esta mujer son merecedoras de ser tratadas de conformidad con el art. 452 bis d), 1º del C.p. Porque el proceder de J.P.T. era como está probado, en calidad de dueña de unos locales, alojar y alimentar a unas mujeres jóvenes, a las que les proporcionaba la manera de prostituirse, haciendo de esta actividad habitual un modo de vida, gracias a las jugosas sumas de dinero que obtenía por el sucio intercambio de alojamiento, comida y otras vitualias a las jóvenes que acudían a su domicilio, a cambio de que las mismas se prostituyesen bajo su dirección y provecho. La conducta de la expedientada descrita y ajustada así a la realidad vivida por ésta, no puede admitir incardinamiento en otra disposición, so pena de negar las conductas descritas y tipificadas en el Código penal vigente para casos como el presente, y de reprimir inapropiadamente estas conductas con normas de rango especial que fueron pensadas y dadas para prevenir futuras

infracciones por parte de los sujetos proclives a determinada criminalidad. Pero esa proclividad no se puede juzgar a priori.

La sentencia 245 manifiesta: "... , resulta claro y evidente que la expedientada, desde hace más de tres años, se dedicaba a regentar en Cartagena el "Club Oasis", servido por camareras; las que con autorización y consejo de aquella, se dedicaban al ejercicio de la prostitución fuera y dentro del local en una estancia reservada de este, participando al cincuenta por ciento en las ganancias de tan innoble tráfico ..." (176).

La sentencia citada, declara probado que "M.G.U. por espacio de más de tres años regentó un club servido por camareras ...". Estos comportamientos de M.G.U. son encajados por la Audiencia en el núm. 2º del art. 2º de la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social.

Pensamos que encontrar el tipo jurídico-penal en el cual una conducta como la de la expedientada debe ser reprochada, no ofrece tantas dificultades. Por el contrario hechos y acciones probados como en la causa que nos ocupa, son de fácil comprensión, están a flor de piel en el consenso cotidiano del hombre moderno. ¿ Que es lo que hace la Garcia ?.

1. Regenta un club servido por mujeres;
2. aconseja y autoriza a éstas a que se dediquen a la prostitución;
3. permite que el ejercicio tenga lugar fuera del establecimiento o dentro del mismo en una estancia reservada;
- y 4. todas estas actividades las desarrolla con

el fin de participar en la retribución dineraria que las camareras reciben de sus ocasionales clientes. Entonces, ¿cómo es posible que actitudes así se encuadren en el núm. 2º del art. 2º de la citada ley? Nosotros colocaríamos las acciones de M.G.B. para ser enjuiciadas al amparo del art. 452 bis d) del C.p., pues el cúmulo de acciones descritas en los hechos probados de la sentencia nos dan cuenta que M.G.B. administra en su condición de encargada, el club en el que de manera encubierta se explota la prostitución de las camareras que allí y bajo su dirección sirven.

La sentencia núm. 270 dice: "que dentro de los conceptos de rufianismo y proxenetismo, cuyo significado se aplica generalmente de forma indiferenciada, equiparándose en la mayoría de las ocasiones ..., resulta claro y evidente, que A.B.G. explota como dueño desde hace más de tres años el bar "Buen gusto" en la localidad de M. servido por camareras, de las cuales cobra quinientas pesetas cada vez que salen del mismo con algún hombre para el ejercicio de la prostitución, es decir, se dedica a mediar o intervenir como tercerista en la corrupción de camareras, facilitando y promoviendo su prostitución, a cambio de alcanzar con tan indigno tráfico una ventaja económica. Y como esta actividad la viene realizando en forma reiterada y habitual, la conducta enjuiciada debe calificarse como de peligrosidad social e incardinarse en el art. 2º, núm. 2º de la ley especial de esta jurisdicción" (177).

La sentencia citada, nos da cuenta que A.B.G., explota bajo su dirección, un bar. La Audiencia ha encontrado las acciones del expedientado merecedoras de ser enjuiciadas conforme al núm. 2º del art. 2º de la citada ley.

En nuestra opinión las actividades delictivas del procesado, deben ser reprochadas y castigadas conforme al art. 452 bis d), 1º, porque ¿cuál es la dedicación de A.B.G. ?; veámoslo: A.B.G. con reserva mental, acude a la administración y obtiene licencia de funcionamiento para instalar un bar público, que se dedicará como muchos otros a expender bebidas alcohólicas. Una vez que obtiene la licencia instala y abre el bar al público y lleva para ser servido aparentemente, prostitutas-camareras. Estas camareras-prostitutas, no tienen como única finalidad servir en la barra, sino también conquistar al visitante y servir sus apetitos sexuales, a condición de que inicialmente y como retribución por salir acompañada del establecimiento cancele al propietario quinientas pesetas. Estos procedimientos sin lugar a dudas los pone en marcha únicamente una persona que ha meditado explotar la prostitución ajena; su objetivo al abrir el establecimiento, es como en muchos otros casos, no llevados aún a los tribunales, el deseo de ampararse en una licencia de funcionamiento que de momento les sirve de patente y de despegue a sus maquinaciones. Pero no así cuando su verdadero objeto se pone al descubierto por sus víctimas y cómplices. De nos hacemos a la idea como son tratadas tan benévolutamente, con internamiento no menor de

cuatro meses ni mayor de tres años, conducías tan cultivadas para causar tanto daño a muchas mujeres que como última instancia recurren a estos centros en busca de trabajo, en la creencia de que sus actividades son honestas, aunque más tarde sean corrompidas y prostituidas por tanto encubierta dueño de bar nocturno, además del deterioro continuado que sufren las buenas costumbres con la reiteración de actos de esta índole.

La sentencia núm. 256 dice: "... , taxista, convino con éste trabajar para él con carácter exclusivo a fin de trasladar diariamente a mujeres prostitutas a lugares determinados, por cuyo servicio percibía un sueldo fijo que le abonaba Justo, amén de que, entrado en relación con dichas señoritas, se dedicaron él y su esposa a cuidar unos niños de las referidas jóvenes para así ellas con más libertad, dedicarse al tráfico carnal por precio ..." (178).

La rica variedad de acciones de las cuales se vale el proxeneta moderno es tan variopinta e interesante, que mosaicista tan audaz por sus formas nos es imposible presentarlo de manera clara y real. Por eso nos permitimos para cerrar este apartado, que hemos considerado de conductas típicas del delito de proxenetismo, incluir la sentencia anotada arriba, ya que según ella resulta probado que C.B.C., taxista (...) trasladaba diariamente a mujeres prostitutas por diferentes lugares, conforme al requerimiento de los clientes, por lo cual recibía un sueldo fijo, que el empresario mayor, Justo, le asignó por tal menester.

El taxista conocedor de la dedicación a la prostitución de estas mujeres, después de hacer alguna amistad con ellas y para que pudiesen dedicarse más de lleno a la prostitución, es decir, no perdiesen tiempo, les propone que él y su esposa cuidarán de sus pequeños hijos, mediante el pago de una suma de dinero convenida previamente.

La Audiencia no ve inconveniente en que tales actos sean sancionados conforme a lo dispuesto en los números 2º y 9º del artículo 2º de la Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social. Nosotros por el contrario deseáramos que en lo futuro acciones como estas fueran analizadas, juzgadas y penadas de conformidad con el artículo 452 bis d), 1º segundo párrafo: " En las mismas penas, en su grado mínimo, incurrirá toda persona que, a sabiendas, sirviera a los mencionados fines en los referidos locales".

C.- Audiencia de Madrid, Sala Especial de Apelaciones y Revisiones. Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social. Sentencias que comparan nuestro criterio respecto de la figura del rufián.

Para completar este análisis creemos oportuno comentar las sentencias de la Audiencia de Madrid, donde se analizan y enjuician conductas que acertadamente se califican como rufianescas.

De esta forma pretendemos no solamente colaborar en la

delimitación de estas dos conductas, sino reforzar nuestra postura, frente a lo que creemos y defendemos debe entenderse por rufianismo. Estas sentencias además de su reciente pronunciamiento - año 1977 - nos ayudarán aunque con talante casuístico, a deslindar las acciones o mejor que acciones - el comportamiento pasivo - del rufián.

El método que usaremos en este epígrafe se encaminará a presentar literalmente los hechos probados en el juzgado de instancia, aceptados y confirmados por la Audiencia Nacional, seguidos de un breve comentario al respecto.

Sentencia num. 47 que recoge el contenido probado así: "... se desprende lisa y claramente que el expedientado, desde hace, al menos unos siete meses, no desarrollaba ninguna actividad de trabajo, y vive exclusivamente del dinero que recibe de su compañera, la que lo obtiene en el ejercicio de la prostitución, que aquél conoce y explota, y como subjetivamente el expedientado es persona oída para trabajar, más en lugar de hacerlo, prefiere vivir de los beneficios que le reporta el ilícito tráfico carnal que realiza su amiga, del que aquél se aprovecha, resulta indudable que tal comportamiento antisocial, hace presumir que persistirá en el mismo, y le convierte en un ser, no solo inútil, sino nocivo y peligroso(...) aplicable el número 1º y 2º del art. 6º de la ley de esta jurisdicción" (179).

La conducta descrita y probada en la sentencia anterior, está tipificada en el art. 452 bis c) del C.p. " Al que vi-

viere en todo o en parte a expensas de la persona o personas cuya prostitución o corrupción explote, le serán aplicadas, además de las penas establecidas en el art. 452 bis b), las medidas de seguridad a que se refiere el artículo sexto, número segundo, de la Ley de Vagos y Maleantes" (180).

Para ilustrar mejor este apartado y en especial en cuanto hace relación al origen, concepto y evolución en el proceso codificador de la conducta del rufián es conveniente, una nueva lectura de lo expuesto sobre el tema (181).

Hechas estas aclaraciones histórico-cronológicas de la aparición de este tipo penal -rufián-, conviene además añadir que, su contexto legal hay que buscarlo en el Código penal vigente, y no en la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social de 4 de agosto de 1970, porque ésta como su homóloga de 4 de agosto de 1933, no nos describen la conducta del rufián, es decir, simplemente se limitan a enunciar sustantivos y a asignarles una medida de seguridad (182).

Conforme a la letra del artículo 452 bis c) del Código penal vigente, las acciones merecedoras de ser calificadas como rufianescas, han de enjuiciarse de conformidad con este precepto penal y se harán acreedoras de una pena de prisión menor en sus grados medio y máximo y, además se aplicarán las medidas de seguridad, de la ley de vagos y maleantes, hoy ley sobre peligrosidad y rehabilitación social. O sea, conforme al art. 62 núm. 1º (183), al sujeto

considerado rufián, además de la pena de prisión menor en el grado que se acuerde, se le impondrá un internamiento en un establecimiento de custodia o trabajo adecuado a la personalidad del sujeto, por tiempo no inferior a cuatro meses ni superior a tres años.

Lo deseable es que el enjuiciamiento de estas conductas, a ser posible, como lo es, se haga de ahora en adelante siguiendo las directrices marcadas por el Código penal. Si se hiciera de este modo, tendríamos que inicialmente el sujeto-agente merecedor de ser calificado "rufián", tiene que ser juzgado por la jurisdicción ordinaria, la que le impondrá la pena de prisión menor en el grado medio o máximo, ya que aquí el ámbito de arbitrio del juez sufre un recorte. Como medidas supletorias, de las que no puede eximir al sujeto ya que expresamente lo declara así la ley, se le entregará a las autoridades administrativas para que de acuerdo a su personalidad se le interne en un centro especial, por un tiempo mínimo de cuatro meses.

Así las cosas, resulta que el sujeto considerado mediante sentencia "rufián" purgará una pena mínima de dos años, cuatro meses y un día (contando con la benevolencia del tribunal) más el internamiento, una vez que salde la anterior. Esta condena es a todas luces excesiva. A lo largo de este trabajo hemos invocado para el rufián un internamiento diferente al del proxeneta, por las razones anotadas ya. De no proceder así se desnaturaliza la norma. Infortunadamente ha sido así, aún más, se ha desconocido,

ya que como a continuación veremos, estas conductas no se han enjuiciado teniendo en cuenta el contenido y el alcance del precepto penal. De acfuar así, repetimos que la pena es gravosa, pero aún reconociendo que esta sanción es costosa tanto para el Estado como para el infractor, es la única vía procesal ajustada no solamente a la exigencia literal de la norma sino al espíritu del legislador. Pero esto no quiere decir, que un juzgador muy especial, no pueda invocar por vía de indulto, la consideración del art. 2.º núm. 2.º del C.P. Al legislador le corresponde en un futuro sancionar estas conductas no con la pena de reclusión menor, sino ofreciendo a estos individuos la posibilidad de incorporarse al desarrollo cultural y económico del país, teniendo como contraprestación por parte de ellos: no frecuentar lugares donde se ejerce la prostitución, aprender algún oficio productivo, trabajar en una ocupación honrada, presentarse a las autoridades competentes con alguna periodicidad, cambiar de domicilio, abandonar la ciudad donde ha vivido parasitariamente etc.

Reanudamos pues la inserción y análisis de las sentencias a que hace referencia este apartado.

En la sentencia núm. 76 se dice: " que si por enfión se entiende, aún en sentido estrictamente gramatical, al que hace infame tráfico con mujeres públicas; es evidente que está perfectamente encuadrado en los hechos que se declaran probados (...) Puesto que si J.O.H., hombre joven con aptitud física para el trabajo, vive a costa de lo que, me-

dianfe el ejercicio de la prostitución obtiene una mujer, es claro que con el tráfico innoble de la carne de ésta trafica; y así, como se dice con entera claridad en el informe pericial médico, su personalidad revela cinismo y una indiferencia ético-moral absoluta ..."(184).

La conducta descrita en esta sentencia se acopla a las pautas de comportamiento exigidas en el art. 452 bis c) del C.p. Es importante resaltar la mención a la personalidad del sujeto. Según el informe del forense este individuo por su frialdad emocional es proclive a comportarse de esta manera. Este informe médico corrobora nuestra primera afirmación acerca de la personalidad del "rufián", cuando recomendábamos la necesidad de estudiar su comportamiento, por ser un hecho muy frecuente, encontrar en este campo elementos con psicopatías muy marcadas.

La sentencia 120 considera: " que el vocablo rufián hace referencia a quien vive en todo o en parte de la persona o personas cuya prostitución promueve o cuya prostitución explota (...) Resulta evidenciado que el expedientado vive a expensas de una joven de diecisiete años, a la que corrompió y lanzó al ejercicio de la prostitución" (185).

Para nosotros el considerando y el resultado de esta sentencia no es congruente con lo expuesto por nuestra parte, al deslindar y calificar el comportamiento y gestos del rufián. En la sentencia anotada coincidimos en que: "rufián es aquel que vive en todo o en parte de la persona cuya prostitución explota". Pero en el considerando se mez-

clan acciones propias del "proxeneta", tales como "promover" y en el resultando se establecen actos como "corromper" y, "lanzar al ejercicio de la prostitución", movimientos que no corresponden al comportamiento genuino del rufián, sino que son exclusivos del proxeneta.

Entendemos que el deslinde de las obras y personalidad de estos individuos en el mundo de la criminalidad, es urgente y necesaria, porque si obramos en dirección de esa claridad, no solamente nos comportaremos de acuerdo a las exigencias procesales, sino que contribuiremos a despejar conductas de calidad muy diferente y por lo mismo necesidades de tratamientos distintos. En el caso que comentamos, conforme a los hechos probados, no cabe la menor duda de que nos encontramos frente a un proxeneta que debe ser juzgado como tal, y no frente a un rufián, personaje que aunque aparentemente es más repugnante que aquél, socialmente es menos nocivo y peligroso, y que, requiere por lo mismo un tratamiento más benévolo.

La sentencia núm. 119, anota: " ..., pero sin que conste que sea ésta la que atiendo en todo o en parte al mantenimiento de la pareja. No reúne los elementos que se precisaron para incardinarla en el num.2º del art.2º, puesto que el concepto de rufián, se refiere a los efectos del presente caso, a quien vive en todo o en parte de la persona o personas cuya prostitución explote ... Revoca" (186).

Esta sentencia con sólidos conceptos revoca la del juez a quo, por no haber demostrado plenamente que Abelardo D.

M. además de no trabajar, pudiendo, era mantenido con los beneficios que su pareja percibía en el ejercicio de la prostitución. Esta definición negativa que la sentencia hace del rufián es muy completa, pues no se es rufián por el simple hecho de convivir marifalmente con una prostituta, sino que además requiere la comprobación de una conducta regalada y blanda del varón-pareja, y que por lo mismo la presunción de ser mantenido por la mujer prostituta sea viable. De otra forma tendríamos que reprochar a efectos jurídico-penales la conducta del varón normal, es decir, de aquel que tiene una ocupación profesional-laboral remunerada, pero que el tiempo de ocio lo destina a convivir con una prostituta.

En la sentencia núm. 131 se anota: "Considerando: que dentro de los conceptos de rufianismo y proxenetismo, cuyo significado se aplica generalmente de forma indistinta equi parándose en la mayoría de las ocasiones, sin que resulten claras sus diferencias de la definición muy similar que de uno y otro vocablo da el diccionario de la lengua española, se comprenden a quienes viven en todo o en parte de la persona o personas cuya prostitución o corrupción explote, (...) Resulta claro y evidente que el expedientado, desde hace varios meses no realiza ninguna actividad laboral, viviendo exclusivamente del dinero que le da una prostituta (...) Tiene adecuado encaje en el referido núm. 2º del art. 2º de la ley de esta jurisdicción". (187).

Dunca comp ahora, se había presentado de manera fan

gráfica la confusión reinante que en el campo de las calificaciones o delimitaciones de estas conductas, experimenta la jurisdicción especial, encargada de la aplicación de la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social de 4 de agosto de 1970. Con anterioridad hemos ido haciendo resaltar la desigual manera de calificar las acciones de estos individuos, que si bien es cierto que a efectos de pena conforme a la citada ley tiene igual trascendencia el que esas conductas y comportamientos se clasifiquen como propias del proxeneta o del rufián, no en cambio frente a una aplicación correcta de los preceptos penales. El legislador penal de 1963 al trazar y colocar en el Cap.VII del C.p. las acciones y comportamientos, antes no tipificados, recogidos en un artículo independiente, informaba normativamente de una conducta diferente, que aunque inmersa en el el subsuelo de la prostitución, tenía unos antecedentes psicológicos, sociológicos y económicos muy distintos a los entonces conocidos y sancionados como propios del proxeneta. Desde aquellos días y a raíz de la incorporación de tales formas en la ley penal, en pro de una política criminal que nos proporcionara pistas más concretas sobre la verdadera etiología de estas conductas, nos es forzoso delimitar al máximo las actitudes delictivas desarrolladas por el varón en el mundo de la prostitución.

Creemos igualmente que ya es hora de que tales acciones sean clasificadas y puestas bajo el precepto penal corres-

pondiente . La dificultad radica en que el estudio de las acciones de estos sujetos no ha sido observado con detenimiento a la luz de la norma penal, o que las circunstancias culturales actuales son propicias a las homologaciones han alcanzado a los estudiosos del derecho penal.

La sentencia núm. 175 anota: " Que dentro de los vocablos rufianismo y proxenefismo, que no presentan entre sí claras diferencias en cuanto a su significado, según el diccionario de la lengua española, se comprende a quienes viven en todo o en parte de la persona o personas cuya prostitución exploten, concepto jurídico que resulta del contenido del art. 452 bis c) (...) resulta claro y evidente que el expedientado durante largo espacio de tiempo y por ello con habitualidad ha venido comportándose como un verdadero y despótico rufián, viviendo a costa de una desgraciada mujer, (...) y que tiene señales en el cuerpo de las palizas que aquí le propina, que la quema con cigarrillos, que la amenaza, que le ha prohibido salir de Palma de M. y que le quita dinero, (...) encaja en el núm. 2º del art. 2º de la ley" (188).

En esta sentencia de alguna manera se nos desvela la poca matización que hasta la fecha se ha logrado al respecto. Diríamos que se desprende de la misma la indiferencia por una calificación clara y rotunda. Igualmente podemos apreciar que esta calificación de " rufián" se ha realizado no por vía normativa sino por vía psicológica. Porque es de fácil comprensión captar que lo que movió al

juzgador a decir que Arturo O.M. era un rufián, fue la manera de herir y castigar a su víctima. Pero una calificación que tenga como ideario estos brotes y reacciones del sujeto nos llevaría a la creación de un tipo psicológico de complicada interpretación. Lo ideal es calificar estas conductas conforme al tipo normativo dado en el C.p., que de otra parte es demasiado sencillo: " Aquel que vive en todo o en parte a expensas de la mujer cuya prostitución explote" (189). Demostrado este vivir parasitario y a costa de una mujer que ejerce el oficio de la prostitución, es suficiente para considerar al sujeto en cuestión, rufián. Además de esta forma de ser del sujeto, sus otras manifestaciones, violentas y cínicas, se tendrán en cuenta, pero a la hora de aplicar las medidas de seguridad o de corrección o al momento de pronosticar su mayor o menor peligrosidad social.

La sentencia 205 dice: " ... hombre joven, con aptitudes físicas para el trabajo, vive a costa de lo que mediante el ejercicio de la prostitución, obtiene una mujer, es claro que con el tráfico innober de la carne de ésta trafica; y si como se dice en su informe médico, su personalidad es la de un psicópata frío, desalmado, ..." (190).

En esta sentencia se presenta de manera concisa pero clara la personalidad y las acciones que caracterizan al rufián, conforme al derecho positivo y a la doctrina actual. Con posterioridad se han producido las sentencias números 206 (191) y 222 (192) que entienden por rufián: " Francis-

co U.A., camarero de profesión vive a expensas de prostitutas con las que hace vida marital, si por rufián se entiende, aun en el sentido estrictamente gramatical, al que hace infame tráfico con mujeres públicas, (...) hombre joven aún, con aptitudes físicas para el trabajo, vive en todo o en parte, a costa de lo que, mediante el ejercicio de la prostitución, obtiene una mujer, es claro que con el tráfico innoble de la carne de esta comercia y tal conducta revela una innegable peligrosidad social".

"Que si por ruffian se entiende, aun en sentido estrictamente gramatical, al que hace infame tráfico de mujeres públicas, es evidente que están perfectamente encuadrados los hechos que se declaran probados, (...) en el núm. 2º del art. 2º, porque el expedientado Luis C.C., hombre joven, con aptitudes para el trabajo, vive a costa de lo que, mediante el ejercicio de la prostitución obtiene una mujer, es claro que con el tráfico innoble de ésta trafica".

Pues bien, hemos tratado de hacer un breve recorrido por la praxis judicial, y hemos tenido ocasión de observar en tan corto espacio, que no siempre es lo más conveniente el salirse del ámbito del Código penal, so pretexto de remediar con medidas urgentes poco matizadas en la realidad social del momento, conductas que a lo largo de los años se han incubado y desarrollado en el oscuro mundo del hampa. Consideramos que lo que procede en honor a una inferrentación no ya doctrinal sino judicial es el comenzar desde la misma norma positiva que describe de manera clara

y sencilla dos comportamientos diferentes que nacen, crecen y viven en el mundo de la prostitución. El legislador al especificar dos conductas bien diferentes, lo hizo precisamente para rellenar el vacío que se había creado en el ordenamiento jurídico entonces vigente, no porque el hecho de comportarse de este modo algunos sujetos no fuese visible, sino porque consideraciones jurídicas de aquel momento reconocieron la inocuidad de tales conductas.

Pero no obró así el legislador de 1963, ante el crecimiento del problema lo enfrentó y tipificó tales acciones en el artículo 452 bis c) del C.p. A partir de este momento legislativo el reproche y sanción de dichas conductas debe hacerse conforme a la citada norma, y una vez agotadas las posibilidades de control con dicha norma, es cuando procede recurrir a otra solución. De momento no contamos con un estudio sociológico válido que nos informe de la inoperancia de la norma por obsoleta.

Creemos y por ello recomendamos que estas conductas deban enjuiciarse en lo futuro con arreglo al Cap.VI (193), Tit. IX Lib. II del C.p., texto refundido conforme a la Ley 44/1971, de 15 de noviembre, y que de acudirse a la Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social lo sea únicamente cuando la personalidad y circunstancias del presunto infractor lo aconsejen, es decir, cuando se haga necesaria la aplicación de medidas especiales, como las indicadas en el Cap. II art. 5º y Cap. III, art. 6º de la citada Ley (194), pero estas medidas especiales se deberán aplicar de

acuerdo a la letra del art. 452 bis c) párrafo último del C.p.

D.- La jurisprudencia del Tribunal Supremo.

La doctrina jurisprudencial que se ha ocupado de delimitar y precisar la figura del "rufián" a partir de la reforma del C.p., texto revisado de 1963 hasta nuestros días (195) ha sido muy homogénea, sus sentencias se han conducido por un carril muy similar, uniforme y constante en cuanto a lo que se entiende por "rufián" en un contexto moderno acorde a la legislación actual, doctrina y literatura dedicada a estos temas psico-socio-criminales. El concepto que acuña y está sosteniendo el TS a lo largo de varios lustros es acorde en todo con nuestro concepto y definición (196), destacando que el sujeto activo "rufián" es el que acepta vivir en todo o en parte (197) del dinero que la prostituta adquiere en el ejercicio de su vil comercio (198), sin desarrollar actividad alguna y totalmente a expensas de M. (199). En cuanto a la competencia para inculpar y sancionar estas conductas la jurisprudencia del TS ha acordado: "...; por todo lo cual no puede decirse que el art. 452 bis c) del C.p. haya quedado virtualmente sin contenido después de la vigencia de la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social de 4 de agosto de 1970, que reserva a la jurisdicción especial con carácter de exclusividad la aplicación de las medidas de seguridad (art. 8º de dicha ley, en concordancia con el reglamento de 13

de mayo de 1971). El mencionado precepto penal tiene todas las explicitas y virtuales aplicaciones a que se acaba de hacer referencia y únicamente las medidas de seguridad que antes de la citada ley sobre peligrosidad y rehabilitación social había de aplicar imperativamente la jurisdicción común, con lo que la peligrosidad del rufián era siempre presumida " ex lege " quedan ahora referidas a los Juzgados y Salas de Apelación del ramo, una vez declarada en el oportuno expediente la peligrosidad del sujeto, según las normas de apreciación de tal jurisdicción especial, conforme a las cuales puede o no concurrir menfado estado peligroso, doctrina ya declarada en varias resoluciones de esta Sala (20 enero, 27 octubre y 11 diciembre 1972) y en virtud de la cual, sancionado penalmente el rufián, obliga al Tribunal de instancia a deducir el pertinente testimonio de particulares para la incoación del oportuno expediente de peligrosidad" (200).

Y en cuanto a la aplicación de " ..., las medidas de seguridad a que se refiere el artículo sexto, número segundo, de la ley de vagos y maleantes. (art. 452 bis c) del C.P.), la doctrina jurisprudencial en ocasiones ha admitido " remítase testimonio de la misma al juzgado de rehabilitación y peligrosidad social" (201); en otras ha aceptado las impuestas por la Audiencia como en: " ..., de cuatro años, nueve meses y once días de prisión menor, (...), y las medidas de seguridad para su cumplimiento sucesivo de internamiento en establecimiento de trabajo por el tiempo

mínimo de cuatro meses y máximo de tres años ..." (202);
" y, además, el cumplimiento sucesivo de las siguientes medidas de seguridad: a) internado en establecimiento de trabajo o colonia agrícola por tiempo indeterminado no inferior a un año; b) durante igual tiempo, prohibición de residir en esta ciudad de U. y obligación de declarar su domicilio, y c) sumisión a la vigilancia de delegados, también por el mismo término; éste último en el modo y forma previsto en la legislación de vagos y maleantes, y (...) firme que sea esta resolución, deduzcase testimonio de la misma para su remisión y ejecución, en su día, por el Juez especial de vagos y maleantes de las medidas de seguridad adoptadas, a quien se le comunicará el cumplimiento de las penas privativas de libertad para dar comienzo al de aquellas medidas" (203); "..., a la pena de cinco años de prisión menor; y como medida de seguridad, un año de internamiento en un establecimiento de trabajo y prohibición de residir en U. ..." (204).

SEGUNDA PARTE: EL DELITO DE PROXENETISMO.

I.- Síntesis histórica del delito de proxenatismo.

A.- En el Derecho antiguo.

Aunque es conocida la figura del proxeneta en el Derecho antiguo (205), su hacer no es reprimido por las leyes

de esa época. Esto no quiere decir que el proxeneta no ejerciese con amplitud sus criminales acciones en aquellos tiempos, sino que estas actividades eran consideradas como lícitas.

PLAUTO (225 a 185 a. de C.), el gran genio cómico, nos ofrece en sus comedias con lujo de detalles como era frecuente la compra y venta de jovencitas, negocio por el cual el experto intermediario obtenía grandes beneficios dinerarios. Narra por ejemplo, como Estratípeches había comprado del boxín una cautiva jovencita, de bella forma y disínguida, por la suma de cuarenta minas (206). Posteriormente, la misma jovencita fue vendida por el alcahuete por la suma de cincuenta minas (207). Y en este pasar de manos la mercancía se iba valorizando y se hacían jugosos negocios. Así Perifanes dice: " voy a satisfacerle en breve, ella ha sido comprada para mí en cincuenta minas de plata; si me cuentan sesenta minas, haré que esa mujer ocupe tus ocios, ..." (208). A primera vista podría considerarse esta forma de comercio sexual como un tipo de esclavitud y no de explotación de la prostitución, pero a efectos sociales la diferencia no es muy patente y a efectos histórico-jurídicos es un antecedente que ha de reputarse como propio de la explotación de la prostitución ajena.

Este elocuente relato de una época vivida conscientemente por PLAUTO, nos revela que los gobernantes permitían este tráfico como otro cualquiera, sin considerarlo nocivo, era lícito vender y comprar hermosas mujeres con muchas mi-

nas de plata para servir a ciertos señores y estas mujeres tenían un precio diferente, fluctuante según su edad y belleza así como habilidades artísticas, etc. Las tocadoras de arpa eran las más codiciadas y por ellas se llegaron a pagar sumas de dinero muy considerables en aquel tiempo.

B.- En el Derecho romano.

Por primera vez esta anormal conducta se va a reprimir y sancionar, mediante una ley que da AUGUSTO, denominando esta actividad con el nombre de Lenocinium.

Según MOMSEN, la acción repudiada por la Ley Julia sobre represión de los adulterios, podía consistir:

1. En percibir uno de los esposos alguna recompensa por los agravios al pudor ejecutados por el otro.
2. El ceder la propia morada para que en ella pudieran realizar sus uniones carnales otras personas, comprendiendo dentro de esas uniones la pederastia.
3. El dejar libre el marido al adúltero cogido in fraganti, y no pedir el divorcio.
4. El aceptar o facilitar la aceptación de una suma de dinero, a cambio de no promover o de desistir de la acción del adulterio.
5. El transigir sobre una querrela de adulterio ya infer - puesta y retirarla.
6. El contraer matrimonio con una mujer antes condenada por causa de adulterio o de estupro (209).

A la clasificación del jurista alemán, consideramos que

es procedente agregar otras acciones que la Ley Julia tipificó como de lenocinio y por lo mismo enjuiciadas y penadas bajo su jurisdicción. Así para no alferar el orden numérico añadiremos:

7. Asimismo se extiende esto al que facilitó un estupro en el campo o en unos baños (210).

8. El militar que había hecho un pacto con el cómplice debía ser relevado de su juramento y deportado (211). En esta disposición encontramos, lo que modernamente se denomina tipo cualificado en razón del aforo de la persona. Las consecuencias de su conducta tienen mayor repercusión en el mundo de la sanción.

9. Y si acostumbran a reunirse en una casa para tratar del adulterio, aunque éste no se cometiere allí, sin embargo se considera que se dejó aquella casa para cometer el estupro o el adulterio, ya que éste no se puede cometer sin previo coloquio (212). Esta disposición a efectos de pena, coloca a igual nivel, los actos preparatorios, y el delito consumado.

10. Aquél que con su inducción o ayuda obró dolosamente para que el hombre o la mujer sorprendidos en adulterio se pudieran redimir pagando una cantidad o mediante otro convenio, sufre la misma pena que está establecida para los que son juzgados por el crimen de lenocinio (213). Con esta decisión, los meros actos de encubrimiento, se elevan a la categoría de "delito consumado" a efectos de sanción.

11. Se castiga al que tiene algún lucro por el adulterio de su mujer, pues no es leve el crimen del que hace lenoci-

nio con su mujer (214). Se considera que tiene algún lucro por el lenocinio con su mujer quien cobra algo por el adulterio de la misma, y no debe quedar exento, tanto si lo hizo reiteradamente como una sola vez, porque debe eslimarse propiamente que se lucra con el adulterio de su mujer el que cobra para permitir que su mujer cometa adulterio como una especie de meretriz (215).

12. Se castiga igualmente a la mujer que se lucra con el adulterio de su esposo (216).

Estas acciones han de cometerse " a sabiendas y con dolo malo " (217).

1.- Algunas consideraciones sobre las conductas tipificadas y penadas en el Derecho romano. Ley Julia.

La Ley Julia que establece el crimen de lenocinio al señalar una pena contra el marido que cobrara algo por el adulterio de su mujer (218) no solamente describe estas acciones punibles sino que formula preceptos de índole procesal para presentar la acusación, señalando en primer lugar a las personas directamente afectadas por el delito que pueden formularla (219); el plazo dentro del cual han de solicitarla (220); en el supuesto de que éstas no la formulen se admitirá la presentada por un extraño (221) y además se prescribe la edad mínima requerida al acusador (222).

De la lectura del texto de la Ley Julia se deduce claramente que el ascendiente de la misma en legislaciones posteriores fue muy notorio, su repertorio fue recogido de la realidad y se describieron las variadas acciones del proxeneta de manera concreta de forma que nos obligan a reconocer sin rodeos que a lo largo de los siglos pervive todavía con las modificaciones propias de cada época y lugar. Además hay que señalar su contribución a la formación de la figura del proxeneta al exigir que el agente intervenga para lucrarse, dándole así ese carácter subjetivo, sin el cual dicha conducta no se reputaría hoy como propia de un proxeneta. El legislador romano hace resaltar, al describir las formas que aquí hemos señalado con los números 1, 4, 5 y 10, en primer lugar "el ánimo de lucro", como núcleo principal de esta conducta. En segundo lugar, el alquiler de la propia casa o sabiendas (223) de que allí se ejecutaban estas conductas, figura hoy aceptada y tipificada unánimemente por las legislaciones modernas; así nuestro Código penal en su art. 452 bis d), 1º y 2º castiga esta circunstancia, el ánimo de lucro se presume. En tercer lugar, el facilitar la prostitución en los baños públicos. Recordemos que los baños públicos en Roma y las grandes ciudades del Imperio, además de ser lugares concurridos lo eran de diversión y en los que según testimonios objetivos, en Pompeya y su periferia se acondicionaron elegantes y cómodos salones donde los concurrentes podían disfrutar de las más variadas diversiones. Era lo que hoy día podemos llamar "grandes salas de fiestas y atracciones",

las que en algunas ocasiones están acondicionadas, para que de manera disimulada se practique la prostitución y otros actos de corrupción en general. En cuarto lugar, su prestigio se hizo notor en el momento en que CARLOS IV, consideró que dada la fealdad del hecho, no podían los tribunales marítimos ni militares juzgar a un proxeneta. La fama es oprobiosa, que no concibe pueda ser compatible con el honor militar del fuero propio (224). Su antecedente es sin duda la disposición que aquí hemos distinguido con el número 8. En quinto lugar, su preponderancia se hace patente en codificaciones del siglo pasado que no ignoran los actos preparatorios, y que como los romanos, los equiparan a efectos de pena al delito consumado, así por ejemplo el código penal alemán, parágrafo 180: "... favorezca el envilecimiento, ya sea entrometiéndose o dando ocasión para ello ...". A lo largo de este siglo se han convocado varios convenios internacionales inspirados por estos antecedentes, así el convenio de las Naciones Unidas para la represión de la trata de personas y de la explotación de la prostitución ajena, en el artículo primero párrafo primero expone: "Concertare la prostitución de otra persona ..." (225). Y códigos de factura más moderna en este campo como el Código penal español de 1963, directa o indirectamente beben en aquella fuente, así en su artículo 452 bis b), 1º: "El que promueva, favorezca o facilite ...". En sexto lugar, la complicidad en el delito de homicidio del número 10 tratada por el legislador romano con detalle, está presente de manera expresa en algunos textos legales vi

gentes, como el Código penal francés, en el artículo 334, núm. 9º. Entre nosotros, tal como está redactado el art. 17 del C.p., no vemos inconveniente en punir estas conductas si es que se ofrecen. En séptimo lugar, al permitir que un extranjero pudiese presentar la acusación, le da rango de delito público, y en consecuencia la persecución de dichas acciones están al alcance de todas aquellas personas que consideren que las mismas han lesionado su pudor o las buenas costumbres.

Presentada así la influencia recibida en el derecho penal moderno por la Ley Julia sobre represión de los adulterios, proseguimos nuestro análisis de la legislación penal romana.

2.- Leyes dadas por el Emperador DOMITIANO.

Gracias a las crónicas de esa época, se ha logrado establecer que CESAR AUGUSTO promulgó estas drásticas disposiciones para proteger a la institución de la familia, que otrora dió gloria y poderío a Roma, del ataque constante a que estaba sometida, por parte de los traficantes de la prostitución ajena. Los relatos históricos nos hacen pensar que esa protección legal no fue más allá de las familias romanas (que como sabemos estaban compuestas por un reducido y selecto núcleo de personas). El resto, el pueblo raso, esclavos y libertos, extranjeros y rehenes, podían divertirse a su antojo. La prostitución en estas es-

feras sociales estaba permitida; la trata de esclavas era un negocio para las tropas vencedoras. Esta descompuesta situación de los más débiles, de las clases menos favorecidas en el campo de la riqueza material y espiritual, tuvo que esperar muchos años para que se abordara. El testimonio más elocuente y veraz nos lo ofrece un festigo presencial de aquella situación -deslumbrante y corrupta- que fue llevada a la destrucción por su propia obra. Nuestro MARCIAL, con señas amargas, imposibles de ocultar por él mismo, que fue príncipe en las artes de amar, corromper y cantar impúdicos versos, se dirige a DOMICIANO así: "Ilustre vencedor del Rhin, padre del orbe, público príncipe, las ciudades te están reconocidas: de hoy más se acrecentará su población; parir ya no es un crimen. El tierno muchacho, a quien castraba el arte infame del avaricioso alcahuete, no tendrá que gemir por su virilidad perdida. Ya no se venderá al vil leno, por la madre indigente, el pobre niño, víctima del libertinaje. El pudor -que, antes de ti, no existía ni aun en el lecho conyugal- comienza por tu sabia gestión, a penetrar hasta en los prostíbulos" (226).

Posteriormente MARCIAL se dirige al mismo DOMICIANO en los siguientes términos: "Como si fuera una ligera ofensa para nuestro sexo entregar nuestros hijos varones a la lubricidad de cualquier pederasta, la cuna había pasado ya al dominio de los lenos y la tierna criatura, arrancada del mismo seno de su madre, reclamaba a vagidos el precio de la infame venta. Cuerpos apenas formados sufrían las

más abominables fornicaciones. El padre Ausonio no ha permitido tolerar semejantes monstruosidades; ha tendido una mano piadosa a la débil infancia y no permite que el librefinaje bárbaro esterilice a los varones. Querido ya por los adultos, jóvenes y viejos, ahora Cesar, hasta los chiquillos te aman" (227).

Este testimonio tan gráfico como dramático de MARCIAL, ha sido recogido y conservado por la historia de la literatura y gracias a él tenemos hoy constancia de las normas que en su momento dictó el emperador DOMICIANO, aunque infortunadamente de estas no tenemos comprobación. Las leyes penales, decretos administrativos o reglamentos, que según MARCIAL, el emperador DOMICIANO dio para solucionar tan grave estado de cosas, podemos formularlas así: primeramente prohibió el aborto. Muy seguramente esta disposición se dirigió a un sector social relevante de aquella sociedad, que consideraba un deshonor parir, en determinadas circunstancias, de ahí que MARCIAL dé gracias al emperador DOMICIANO diciendo: "parir ya no es un crimen". En segundo lugar, dio leyes mediante las cuales prohibió la venta de jóvenes que posteriormente eran castrados y dedicados al servicio de ciertas casas, en su condición de eunucos o dedicados a la prostitución masculina. En tercer lugar, se prohibió a la madre indigente vender a su hijo pequeño y al leno comprar a la misma, lo único que posiblemente poseía ya que la miseria y circunstancias provocadas por el mercader de efebos la obligaban a semejante comportamiento. En

cuarto lugar, sus mandatos se dirigieron a los súbditos en general, por cuanto era necesaria la contribución de todos para sanear las buenas costumbres y la moral ciudadana. En quinto lugar, prohibió la sodomía, práctica que había alcanzado cotas elevadas de practicantes y simpatizantes y en sexto lugar, castigó a los corruptores de menores.

Este cúmulo de disposiciones jurídicas conforman un excelente repertorio de bienes jurídicos protegidos y de conductas punibles que han llegado hasta nosotros con el esfuerzo que en este campo el cristianismo logró humanizar, y que hoy repugnaría a la mayor parte de colectividades cualquiera que fuese su credo y costumbres. En conclusión, excluyendo los apartados segundo y tercero, el resto de conductas con diferentes matices están hoy en las legislaciones penales descritas y penadas.

C. - En el Edicto del Papa Ceferino.

El lenón durante las dos primeras centurias de nuestra era fue reprimido mediante las normas anotadas y según las crónicas las mismas no le fueron aplicadas de manera ejemplar, por lo que el "proxeneta" amplió fácilmente sus actividades. A finales del siglo II ya se había organizado el cristianismo y la Iglesia Católica había adquirido un protagonismo lo suficientemente notorio como para ocuparse no sólo de cuestiones ultrafuerzas sino también de las

mundanas. Así en lo sucesivo encontraremos a los padres de la Iglesia legislando, no solamente en cuestiones de moral sino también dando normas de derecho público.

En este campo el Papa GREGORIO (año 199-217) se pronunció castigando de manera muy severa el delito de lenocinio. En un Edicto ordena a las autoridades eclesiásticas que los que hubieran adulterado o estuprado y hubieran hecho penitencia se les concediera la venia en la muerte o después de una larga penitencia; pero a los proxenetas y a los padres que hubieran sacado lucro del cuerpo de sus hijas se les negara (228).

Posteriormente la Iglesia Católica en sus Concilios ordena una serie de comportamientos que van a pesar mucho en las decisiones que sobre la materia adopten los reyes y principes. En esta continua evolución legislativa de la Iglesia, el Concilio de Elvira (año 305) se ocupa por primera vez del celestinaje y su acción como propia del sexo femenino. El canon XII, "De las mugeres que se ejercitan en ser ferceros, mandó, (...) o alguna muger fiel sirviese de fercera para el pecado de oira, no debe de recibir la comunión ni aun al fin de su vida, por haber vendido el cuerpo ageno, o más bien el suyo" (229).

En el canon LXX " De las mugeres que con ciencia de su marido cometen adulterio, ordenó: Si alguna muger adulteróse sabiéndolo el marido, no se le de la comunión ni aun al fin de su vida: pero si la despide, habiéndola tenido algún tiempo en su casa despues de saber su pecado, haga

penitencia diez años" (230).

En la tipificación y ordenación de estas dos disposiciones se nos presenta lo severa que se mostró la Iglesia entonces, en primer lugar con las celestinas y en segundo lugar con los proxenetas. En el canon LXX se da por cierto, que el marido que sabiendo del adulterio de su mujer no se querella, es porque lo ha querido y se lucra con el mismo. La pena, aun sin ser de encierro o azotes, como lo hubiera ordenado el poder civil, pesaba todavía más. Al sujeto se le consideraba fuera de la comunidad, no solamente religiosa sino civil, hecho por aquellos tiempos de mucha importancia, no sólo por el impacto psíquico-moral que pudiera hacer en el inculpaado sino por el reproche que iba a recibir de su comunidad. De ahora en adelante la conducta del proxeneta va a ganar en claridad y precisión y será preciso para su conformación el ánimo de lucro.

D.- En la ley dictada por Teodosio El Joven.

En la última década del siglo IV TEODOSIO el Joven, promulga una ley que castiga a los padres y señores, que saquen ganancia con el cuerpo de las hijas o esclavas (231). La pena que los emperadores TEODOSIO Y VALENTINO (año 392-395) impusieron a los proxenetas fue la de confiscación de bienes, el destierro y los trabajos en minas.

E.- En la Constitución XII dada por el Emperador Justiniano Augusto.

A pesar de la crudeza del castigo a que fueron sometidos los explotadores del sexo, este tráfico immoral no se extinguió ni aminoró, al contrario continuó y aumentó. Ante esta lustimosa situación el Emperador JUSTINIANO derogó las disposiciones anteriores y en su lugar dió la Constitución XIV De Lenonibus (232). El Emperador cristiano en el preámbulo de la Constitución denuncia el aumento de estos mercaderes, lo feo del oficio y la necesidad de extinguirlos. Por lo mismo eleva las penas contra los que tan impíamente obran; que recorriendo provincias y localidades, y engañando a miserables jovencitas con toda clase de halagos y promesas las entregan a la lujuria, percibiendo toda la miserable ganancia proveniente de su cuerpo. El Emperador se lamenta del abuso a que han llegado estos mercaderes que en ocasiones las hacen firmar contratos, asegurando de manera más rigurosa su permanencia en los prostíbulos y prohibiendo que se casen; la trata de blancas va en aumento y la corrupción de niños menores de diez años es muy frecuente. Las formas de engañar a estas jovencitas son de diez mil maneras, e imposibles de describir con palabras. Ante esta situación de depravación el Emperador dispone que los malvados comerciantes sean echados de esta felicísima ciudad como pestilentes. Previene que si en lo sucesivo se hubiere atrevido alguien a tomar una joven contra su voluntad y explotarla en la prostitución, soporte los últimos suplicios. Igualmente se castigue con la pena de diez libras de oro y el riesgo de perder la habilitación a aquel que a sabiendas la alquila a un proxeneta.

Justiniano adelantándose a las legislaciones modernas en cuanto a la simulación de contratos en pro del favorecimiento de la prostitución, mandó que fuesen nulos los contratos apócrifos y que quien así obrara sufriera el castigo corporal y fuese expulsado muy lejos de esa gran ciudad.

En resumen, Justiniano declaró tráfico ilícito y muy peligrosa la conducta del proxeneta y como no se había procedido hasta entonces le condenó a la pena de muerte(233). Igualmente elevó a la categoría de delito la conducta del cómplice, a quien hizo sufrir penas pecuniarias muy considerables además de la del extrañamiento. El auge que en aquel tiempo alcanzó la figura del proxeneta debió de desbordar todas las barreras previsibles en favor de las buenas costumbres, de lo contrario las sanciones no hubiesen llegado a tales extremos en aquel momento histórico tan humano, por la grandeza de su gobernante. Justiniano fue un príncipe cristiano de generoso corazón y esclarecido entendimiento, se había hecho cristiano, porque entonces los seguidores de Jesucristo predicaban ardorosamente el amor al prójimo, la igualdad, la libertad y muy principalmente la dulcificación de las penas.

II. El delito de proxenetismo en el Derecho español.

A. ~ En el Derecho visigodo.

Hasta el reinado de RECESVINDO (649-672) la

inmensa población hispano-romana (234) continuó sometida a las leyes dadas con anterioridad por los emperadores y por la Iglesia Católica. Pero ya en el reinado de RECAREDO, al convertirse el pueblo visigodo al catolicismo, se logró la unidad religiosa y, a mediados del siglo VII la unificación del derecho con la promulgación del Liber Iudiciorum de RECESVINTO como legislación aplicable a godos y romanos.

En cuanto se refiere a la conducta delictiva en estudio, el rey RECESVINTO se pronuncia sobre el proxenefismo castigándolo pero a condición de que el sujeto activo de este delito fuera el señor de la sierva. En la norma XVII " De las mujeres del siglo siervas o libres", en el párrafo antepenúltimo se dispone: " E si por ventura de voluntad el señor fiziere adulterio por le facer ganancia, y esto fuere probado, el señor reciba tantos azotes como es de su dicho de la sierva" (235). Esta disposición tiene su antecedente inmediato en la Ley de TEODOSIO El Joven (236), en cuanto a la pena es más benigna que aquella y autor de esta acción es el señor de la sierva prostituida, es decir, crea un tipo único en razón del status del sujeto agente,

La palabra "celestina" sinónimo de proxeneta no es usada en el derecho visigodo, y lo que se castiga no es el adulterio sino el tráfico carnal de la sierva patrocinado por el señor con ánimo de lucro, lo que equivale en nuestros días a la explotación de la prostitución ajena.

El derecho visigodo fue prolijo en lo referente al adulterio

rio, pues, le dedicó dos libros completos. Uno, " Libro de los adulterios é de los fornicios"; otro, " Libro de los adulterios contra natura, é de los religiosos, é de los sodomitas"; no tratan como antes lo hicieron los emperadores y la Iglesia Católica, del proxenetismo (237).

La novedad de esta legislación visigoda es el derecho concedido a la mujer, para despedir a su marido y contraer matrimonio con otro, probado que el marido procuró el adulterio (238). Este beneficio se concede a la mujer en el Concilio de Elvira y posteriormente se recoge y mantiene por la legislación de los visigodos. El no incluir el delito de proxenetismo en sus disposiciones no es base suficiente para considerar de negligente o partidaria la política de estos monarcas frente al mismo. Habría que especular con dos hipótesis probables: una, la vigencia de los cánones de la Iglesia Católica en esta materia y otra, la escasa prostitución y explotación de la misma en aquella época, por la severidad con que fue enjuiciada por la Iglesia.

B.- Los Fueros.

Durante algunos siglos (711-1492), no se legisló sobre esta materia, porque como sabemos a los musulmanes nunca les preocupó la prostitución y como tal las conductas anejas a ella no fueron objeto ni de estudio ni de sanción. Pero no ocurrió así en las ciudades que se fueron lentamente liberando de la dominación islámica, pues estas demandaban organi-

zar su administración y por lo mismo establecieron sus propios fueros. Así se aireó aquel espíritu laborioso en materia jurídica que se había vivido en Burgos, León y Toledo y estas ciudades nuevamente libres estrenaron Fueros propios.

Aquellas ciudades que se liberaban de la invasión extranjera se hacían acreedoras de un estatuto especial dado en algunas ocasiones por el rey, conocido con el nombre de Fuero.

1. El Fuero de Baeza.

El Fuero de Baeza, posiblemente fue promulgado bajo el reinado de Alfonso VII hacia el año 1146. En la disposición marcada con el número 266, De las Meanderas, dispone: " Que las alcahuetas, concubinas, sean quemadas; si la conducta de la persona acusada únicamente es sospechosa, sea marcada con hierro caliente" (239). La dureza de esta disposición obedecía posiblemente al tráfico incontrolado durante muchos siglos de estos comerciantes del deshonor. Como hemos anotado las casas de prostitución bajo la dominación de los musulmanes no fueron prohibidas, tampoco autorizadas, y por lo mismo crecieron de forma muy notoria y en algunas ocasiones se concedieron como botín de guerra (240).

2. El Fuero de Cuenca.

Mediante la disposición que lleva por título " De las

medianeras y dellas alcabuefas" dispone como en el Fuero de Baeza que sean quemadas y si sospechosas marquese con hierro caliente (241). Como se puede observar esta disposición es copia literal del fuero anterior, pero esto posiblemente obedecía a que se aspiraba a una cierta armonía entre las normas dictadas por las diferentes ciudades.

3. El Fuero de Coria.

Con el reinado de Alfonso IX esta figura se hace extensiva también al varón, es decir, se deja de considerar a la mujer como única capaz de cometer el delito de proxenetismo, aunque a efectos de pena continúe en desventaja. En la disposición número 374 del Fuero de Coria, se dispone que la mujer que sonsaque a hija ajena o mujer casada para otro, quémese. El hombre responsable de este mismo delito será castigado con cárcel y si no lo pudiesen detener pierda sus bienes (242).

Esta desproporción punitiva no debe buscarse en los privilegios jurídicos de que ha sido objeto el hombre durante muchos siglos, sino más bien en que la actividad de la mujer en estos bajos menesteres se hizo notar más, ya que por lo menos las crónicas nos indican que en la península Ibérica la mujer fue la que en un principio se prestó a servir de intermediaria en el ejercicio de las relaciones sexuales extramatrimoniales.

Nuestra legislación en esta materia se va enriqueciendo cada vez más. Ahora encontraremos una novedad en el sentido de sancionar la conducta del tercero, a la que las legislaciones modernas se resisten, a excepción de una jurisprudencia francesa (243).

4. El Fuero de Derviesca.

Dado en 16 de diciembre de 1313, castiga no solamente a la alcahueta que va en demanda de una mujer, sino al varón que la ha enviado, a aquel que va a satisfacer sus apetitos sexuales (244).

La filosofía de los fueros que hemos estudiado, proporciona una protección y ciertos privilegios a la mujer casada, cosa natural. En aquellos tiempos, por una parte la familia había sido destruida o zorandada por el invasor, y por otra interesaba a la monarquía, ya que siendo la familia la base de toda sociedad, era necesario vitalizarla defendiéndola de los ataques de estos criminales mercaderes del sexo ajeno, pues de otra manera el crecimiento demográfico que tanto importaba para repoblar ciertas zonas quedaría disminuido.

El haber citado únicamente los Fueros de Baeza, Cuenca, Coria y Derviesca, no ha sido por obra del azar, sino se debe al hecho de que además de ser los primeros en el orden cronológico en la materia de estudio son también los más representativos; los Fueros de otras ciudades no menos

importantes, se han inspirado en éstos o simplemente los han copiado; ya añadimos que esto no se debió a negligencia o incapacidad de sus legisladores, sino a que desde entonces se buscaba una unificación jurídica en la Península.

C.- En las Siete Partidas.

Los antecedentes del derecho foral, los consideramos reveladores de una época caracterizada por la intromisión de otra cultura. A pesar de los muchos siglos de invasión no se logró romper la rica tradición recibida del derecho romano, canónico y visigodo, es inspirándose en la veta de esa tradición cuando el rey Sabio elabora -Las Siete Partidas- monumento jurídico (único por aquel tiempo en Europa) de carácter general, que tendrá vigencia en toda España hasta el año 1567 (245), ya que responde al legado histórico de Roma (en el sentido de la unidad jurídica.) que otrora fue tan entrañable a estas tierras. Pero Alfonso X no solamente aborda el delito de proxenetismo, sino que reglamenta la prostitución hasta entonces no considerada en absoluto en muchas ciudades de España. Por lo mismo las infelices mujeres que allí llegaban eran tratadas inhumanamente por sus explotadores a quienes les ofrecían todas sus ganancias y en favor de quienes malgastaban su juventud. Esta desorganización en el campo de la prostitución contribuyó a que el proxeneta del momento, no solamente abusara extremadamente en este bajo mundo sino a que obtuviera pingües ganancias en este tráfico.

Pero en el campo que nos concierne, en lo referente a este trabajo, en la Partida VII, Tít. XVII, ALFONSO El Sabio trata de los alcabuefes y los define como gentes de quien viene mucho mal a la tierra, que mediante engaño traen a quienes les creen al pecado de la lujuria (246). En esta definición encontramos que con el nombre colectivo: alcabuefes, gente, se designa tanto al varón como a la mujer que se dedican al innoble tráfico del sexo ajeno. Se abandona la antigua discriminación, y agente activo de esta reprobable acción puede serlo tanto el hombre como la mujer, se pierde el distintivo de privilegio por la razón de que el sexo del sujeto agente es ahora indiferente.

En la Ley I de la misma Partida y Tít. se define al alcabuefe y se establecen las cinco maneras posibles de llevar a cabo este delito.

Leno en latin tanto quiere decir en romance como alcabuefe que engaña a mugeres sosacandolas eí faciendoles facer maldad de sus cuerpos. Eí son cinco maneras de alcabuefes: la primera es la de los bellacos malos que guardan las putas que están publicamente en la puteria, tomando su parte de lo que ellas ganan:

La segunda es de los que andan por trujamanes alcabuefeando las mugeres que están en sus casas para los varones por algo que dellos reciben:

" La tercera es quando los homes crían en sus casas cativas ó otras mozas á sabiendas porque fagan maldad de sus cuerpos tomando dellas lo que así ganaren:

La cuarta es cuando algun hombre es tan vil que el mismo alcabuefa á su muger:

La quinta es si alguno consiente que alguna muger casada ó otra de buen lugar faga fornicio en su casa por algo que le den, ...". (247).

Según este frazado la esencia del delito consistia en engañar a las mujeres, sonsacándolas para que ejercieran actos sexuales extramatrimoniales. En las tres primeras acciones descritas el ánimo de lucro está presente. En la cuarta la finalidad del lucro no se establece expresamente pero fácilmente se comprende que el ánimo del legislador lo que buscó fue castigar la figura del rufián. Ese personaje parasitario, que amparado por la legalidad que ofrecía el matrimonio, se dedicaba a vivir del oficio ruin que ejercía su esposa, sin protestar, con lo que su consentimiento estaba comprobado. En el apartado quinto tampoco se nos revela el ánimo de lucro, pero como en el anterior, se sobreentiende que quien presta su casa para tal fin, espera o cobra una recompensa. Es una presunción de derecho, con la cual ALFONSO X allanó el camino de la prueba, ya que si actualmente es difícil demostrar que el rufián vive habitualmente de los ingresos de su amante y también lo es cuando un tercero (proxeneta) contribuye a la prostitución prestando, arrendando, etc., habitaciones ó edificios para que se ejercite allí la prostitución de la cual se lucra, era mucho más difícil entonces conseguir la prueba suficiente para declararles convictos de tal delito; ante situación tan complicada

da, el legislador se adelantó al fraude otorgando a la presunción rango de delito de sospecha, que no admita prueba en contrario.

Las penas con que se castigaba esta conducta, estaban relacionadas en la ley II de la misma Partida y Tif. y consistían en la expulsión de los bellacos y putas de la villa. Para aquellos que alojasen o alquilasen su casa a sabiendas a mujeres malas, "perda la casa, y diez libras de oro". Las penas se endurecen cuando se trata de alcahuelear a la propia esposa, o a otra mujer casada; cuando la mujer engañada es virgen, o viuda de buena fama, siempre que medie lucro debe morir (248).

Con el tiempo las penas impuestas por las Siete Partidas pierden vigencia, no se aplican o se cambian por otras.

D.- En el reinado de ENRIQUE IV.

ENRIQUE IV en Ocaña en el año 1469, prohíbe a las mujeres públicas tener rufianes, aquí el término rufián se usa como sinónimo de alcahuele. Sanciona a la mujer que públicamente o secretamente haga partícipe de sus ganancias a este personaje. Al alcahuele se le castiga por primera vez con cien azotes públicamente, y por la segunda se le destierra de la corte, y de la ciudad, villa o lugar donde fueren hallados, por su vida; y por tercera vez que mueran por ello enforcados; y además de las dichas penas pierdan las armas y ropas que lleven. Este sujeto puede ser prendido

por cualquier persona donde se hallare y puesto a disposición judicial (249).

Bajo el mandato de ENRIQUE IV es de destacar la circunstancia de "la multifirreincidencia" del sujeto-agente que caso de darse, se castiga con la pena capital. Por otra parte es valioso señalar la falta de garantía judicial que tenían estos individuos: cualquiera les podía prender y poner a disposición judicial, lo mismo que despojarles de sus ropas y armas. Estos mandatos, con la excepción de señalar un tipo especial de delincuente profesional (cometer tres delitos de alcahuería) (250) no debieron solucionar el problema; creemos que lo agravaron, porque los abusos e intrigas que se pudieron despertar por aquella facultad in genere de: prender y despojar al presunto proxeneta, debieron de ir más allá de lo normal.

Con el tiempo las penas acordadas tanto en las Siete Partidas como en los mandatos antes anotados, no es que perdieran vigencia, sino que según las crónicas no se llegaron a aplicar con el rigor previsto. Las penas que se impusieron a los autores de estas conductas, fueron diversas, Fernando de ROJAS, cronista agudo de su época pone por boca de Parme no: " ... y lo que más dello siento es venir a manos de aquella frotaconventos, después de tres veces emplumada" (251). Celestina fue tres veces condenada por ejercer el oficio de alcahueta. Con lo que podemos afirmar que la pena capital no se aplicó al reo de este delito. Recuerdese que Celestina vendió muchas jóvenes vírgenes y corrompió y

explotó a lo largo de sus sesenta años a un número muy estimable de muchachas.

E.- En los reinados de JUANA La Loca, CARLOS I y FELIPE II.

Mediante pragmáticas de 25 de noviembre de 1552 y 3 de mayo de 1556, se condenan las conductas del proxeneta y del rufián, por primera vez en la historia-jurídico española, a servir en galeras diez años y si fueren reincidentes a perpetuidad (252). Asimismo en esta última pragmática (Tif. XVII Ley III) se condena a los maridos que por precio consintieron que sus mujeres sean malas de su cuerpo, sufran las mismas penas impuestas a los rufianes (253). El delito consiste en explotar la prostitución ajena o explotar a la propia esposa con ánimo de lucro. La pena responde a una realidad económico-política de la época. España necesitaba hombres-combustible para sostener su creciente flota marítima (254); las comunicaciones con los pueblos aborígenes del Nuevo Mundo, los negocios florecientes con otras naciones de Europa exigían que el mar, buena vía posible en aquel tiempo con el resto del continente europeo y única con el Nuevo Mundo fuera surcada por barcos capaces de transportar tanta mercancía y sin más energía que la humana. He ahí la respuesta de esta medida hoy inhumana e imposible de aplicar, pero acertada entonces por lo necesaria.

F.- En la literatura española de la época cervantina.

Como también a lo largo de este recorrido hemos venido analizando las glorias de nuestra lengua, cronológicamente y para resaltar el cumplimiento de las disposiciones anteriores, debemos aludir a la figura de CERVANTES para conocer por boca de don Quijote y Sancho el modo como se conducía a los reos de proxenetismo al lugar de cumplimiento de su pena.

En el Cap. XXII, De la libertad que dió don Quijote a muchos desdichados que mal de su grado los llevaban donde no quisieran ir, " ... Pasó don Quijote al cuarto, que era un hombre de venerable rostro, con una barba blanca que le pasaba del pecho; el cual, oyendose preguntar la causa por que allí venía, comenzó a llorar, y no respondió palabra; más el quinto condenado le sirvió de lengua, y dijo: este hombre honrado va por cuatro años a galeras, habiendo pasado las acostumbradas en pompa ya caballo (...) En efecto, quiero decir que este hombre va por alcabuefe, (...) y por tener asimismo sus puntas y collar de lechicero.

-A no haber añadido esas puntas y collar- dijo don Quijote, no solamente el alcabuefe limpio no merecía el ir a bogar en las galeras, sino a mandallas y a ser general dellas. Porque no es así como quiera el oficio de alcabuefe; que es oficio de discretos, y necesarísimo en la república bien ordenada, y que no le debía ejercer sino gente bien nacida; y aun había de haber veedor y examinador de los factos, como le hay de los demás oficios, con número deputado y conocido, como corredores de lonja, y desta manera se

excusarían muchos males que se causan por andar este oficio y ejercicio entre gente idiota y de poco entendimiento, como son mujercillas de poco más o menos, pajecillos y truhanes, de pocos años y de poca experiencia, que a la más necesaria ocasión, y cuando es menester dar una fraza que importe, se les yelan las migas entre la boca y la mano, y no saben cual es su mano derecha ..." (255). Esta fue la consideración que el proxeneta mereció en algunos esrafos de la sociedad española a comienzos del siglo XVI, fecha en que Miguel de CERVANTES SAavedra (1604) publica su inmortal obra. Por boca de don Quijote hace un elogio del proxeneta limpio y considera que no debía de ser tratado así, que sus habilidades le habilitaban para más altos cargos, como el ser el director de centros de prostitución organizados.

CERVANTES no era el único que mantenía esta opinión, comparifania con él otros escritores a lo menos Juan Antonio de VERA y FIGUEROA, que escribió en Sevilla un desenfadado elogio de los Alcahuetes, del cual entresacamos este terceto:

¿ Por qué rracon abia de auer castigo
para una gente que es tan provechosa,
sino antes premio y galardón amigo? (256).

Aquí se pone una vez más de manifiesto que la voz rufián se usa como sinónimo de alcahuele y esta voz de origen árabe se va a sustituir por la palabra castellana "celestina"; posteriormente se designará esta conducta como delito de lenocinio, todas estas voces, modernamente, con la excepción

de la palabra rufián, se consideran como sinónimo de proxeneta y esta es la conducta que se ha estado incriminando a lo largo de muchos siglos.

G.- En el reinado de CARLOS III.

CARLOS III por resolución de 22 de noviembre de 1787, y cédula del Consejo de Guerra de 12 de junio de 1788, dispone que el sujeto acusado de haber cometido el delito de lenocinio, sea exceptuado de la milicia, y sujeto a las justicias. Promulga estas disposiciones, por las cuales se desafuera al marino y al militar que caen bajo la acusación de este delito. Dada la fealdad del hecho -dice el rey- no pueden los tribunales marítimos ni militares juzgar a un proxeneta. Es considerada tan infame la falta, que no se concibe pueda ser compatible con el honor militar del fuero propio. Y conforme a la cédula de 29 de marzo de 1798, probado por su jurisdicción tan feo delito, declare ésta ser caso de desafuero; lo que así verificado, entregará los reos con los autos a la jurisdicción ordinaria, para que proceda contra ellos libremente (257).

H.- En el reinado de FERNANDO VII.

En el reinado de FERNANDO VII lo único que merece ser destacado en el campo de la prostitución es el Real Decreto de 1815 (258) con el cual se trata de ayudar a mejorar las

enfermedades que adquirían las mujeres en el ejercicio de la prostitución, pero sin que se dieran normas para reprimir a sus explotadores. También hay que destacar de manera especial que bajo este reinado y por este monarca se promulgó nuestro primer código penal de 1822 en el que sí de manera detallada se reprimían una serie de acciones criminales que se desarrollaban en el bajo mundo de la prostitución (259). Infortunadamente es de lamentar el escaso o nulo desarrollo de dichas disposiciones penales pues como es sabido FERNANDO VII meses después de su promulgación lo derogó (260).

I.- Consideraciones sobre las Leyes Recopiladas.

Como podemos observar las Leyes Recopiladas desplegaron una durísima represión contra quienes ejercían el lenocinio, oficio que aspiraron a extinguir -sin conseguirlo-. Falzó imaginación incluso en el uso de la terminología y penas a aplicar, las que por su rigor y a pesar de su falta de proporcionalidad consideraron suficientes para exterminar una conducta que respondía a una realidad social, caracterizada por las desproporciones económicas y culturales, y no como se consideraba en aquel tiempo, por una ignota perversión moral o estigmas biológicos que fueran precisos extirpar mediante largas condenas.

La política criminal desarrollada no pretendió más que el utilitarismo rayando en la mezquindad; por lo general se

legisló obedeciendo a postulados anteriores y la pena a imponer fue la de galeras (261), en un principio únicamente para los hombres y posteriormente se hizo extensiva a las mujeres con la diferencia de que para éstas estaban constituidas por unos establecimientos que recibían este nombre porque imitaban en su régimen (alimentación, rapado de cabeza, disciplina, etc.) el de las galeras al servicio de las cuales eran condenados los hombres (262). Ante el aumento constante de la prostitución y del proxenetismo, no se buscó ningún otro tipo distinto de solución. No tenemos noticias que durante la vigencia de estas leyes recopiladas, se ofrecieran soluciones para disminuir el aumento constante de prostitutas. En ningún momento se estudiaron estas posibilidades y si por el contrario hubo momentos de verdadero estímulo a las mismas.

III.- El delito de proxenetismo en la codificación penal española.

A.- Proyecto de Código penal de 1821.

Como hemos expresado en páginas anteriores, la legislación en el campo del derecho penal referente a las acciones calificadas de proxenetismo, no fue muy afortunada en cuanto a su estricto cumplimiento; diríamos que no se hizo ningún esfuerzo por mejorar la situación oscura y vil a que estuvieron sometidas miles de mujeres; igualmente nos atreve-

ríamos a considerar que los proxenetas de alguna forma fueron vistos con buenos ojos en ciertos círculos de poder real y en otros ambientes sociales: " Las empresarias tienen carácter de institución. Se las conoce de toda la vida y están perfectamente integradas en el normal ritmo ciudadano. Muy finas, muy educadas, muy señoras. Doña Vicenta, fallecida hace poco tiempo, era muy amiga -en el recio sentido de la palabra- de un señor obispo que aquí hubo ..."
(263):

La respuesta a este problema se presentó con el nuevo siglo y con él llegaron también mentalidades más liberales. El cambio se produce con la aparición del primer proyecto de Código penal de 1821 que inspirándose en los antecedentes de la Revolución Francesa y en el Código Penal francés de 1810, delimita las conductas a castigar, constituyendo el molde donde debían de vaciarse los tipos más corrientes hoy del delito de proxenetismo.

En el Cap. II del proyecto (264) y bajo la rúbrica " De los que promueven o fomentan la prostitución y corrupción a los jóvenes, o contribuyen a cualquiera de estas cosas".

El artículo 537 del proyecto castiga a " toda persona que sin estar competentemente autorizada, o faltando a los requisitos ... manifiere o acogiere en su casa a sabidas mugeres públicas, para que allí abusen de sus personas..."
" Esta disposición castigaba al que manifiere o acogiera en su casa a sabidas mugeres públicas, siempre y cuando no

estuviera competentemente autorizado por las autoridades administrativas o estándolo no reuniera todos los requisitos.

Esto en razón de que en 1821 la prostitución en España estaba permitida y como tal, cualquier persona acogiendo a unas disposiciones administrativas podía abrir casas de lenocinio.

En el artículo 538 del proyecto castiga a quien contribuya a la corrupción de los jóvenes de uno u otro sexo, menores de veintiún años. Permitiéndose en consecuencia la corrupción, cooperación y explotación de los mayores de veintiún años.

El artículo 539 del proyecto castiga a los que sabiendo contribuyen a la prostitución o corrupción de menores de veintiún años, fuesen personas que habitualmente se ocupan de este ejercicio criminal, o aquellas personas quienes por su oficio o autoridad tienen cierta influencia en el ánimo de la víctima.

El artículo 540 del proyecto informa al juzgador cuando existe habitualidad a efectos de la aplicación de los artículos anteriores.

El artículo 541 del proyecto, aumenta la pena cuando el que contribuye a sublevar a la prostitución o corrupción de un menor de veintiún años, es, gracias a su oficio respectivo del menor, responsable de su formación.

El artículo 542 del proyecto, impone la misma pena del artículo anterior cuando el corruptor o colaborador a la prostitución es su tutor, curador, pariente, o cuyo cuidado

estuvieren los jóvenes.

El artículo 543 del proyecto, no solamente castiga al autor, sino también a los cómplices o auxiliadores de la prostitución o corrupción de los jóvenes cuando son sus padres o abuelos.

El artículo 544 del proyecto, castiga si por la negligencia o abandono de los padres y abuelos el joven es corrompido o prostituido o si el abandono y negligencia proviene de personas como tutores, educadores, etc.

Las penas que establece el proyecto son diferentes, de menor a mayor cuantía según la personalidad de la víctima, del proxeneta y de las circunstancias que concurren en la comisión del delito. Podemos anticipar que estas penas son bastante benignas, si tenemos en cuenta las penas que hasta entrada el siglo XIX se encontraban en vigencia (265).

B.- Código penal de 1822.

Fue decretado por las Cortes en 8 de junio, sancionado por FERNANDO VII y mandado promulgar en 9 de junio de 1822. En lo que respecta a nuestro trabajo este código regula el delito que venimos estudiando, en el título VI, de los delitos contra las buenas costumbres, y en el capítulo II de los que promueven o fomentan la prostitución, y la corrupción de los jóvenes, o contribuyan a cualquiera de estas cosas. Frente al proyecto que hemos presentado anteriormente, únicamente se opera un cambio en la nomenclatura del

articulado, pero en la redacción y contenido de los artículos 537 a 544 inclusive no se produce ninguna alteración; así que el contenido íntegro de estos artículos se trasladaron en su orden a los artículos 535 a 542 del Código penal de 1822 (266). Por esta razón no consideramos necesario hacer ningún tipo de comentario al Código penal de 1822, ya que de manera muy sucinta hemos presentado la estructura del proyecto de 1821, que sirvió de base a nuestro primer Código penal en el año 1822.

C.- Código penal de 1848.

El código penal de 1848 da un prodigioso ejemplo de economía en este campo de la criminalidad en cuanto a conductas y personas que intervienen en los delitos relativos a la prostitución. Se despoja de una rica tradición barroca cargada de figuras para designar personas, conductas, sanciones, precisión de conceptos, creación de tipos privilegiados, ordenación de penas conforme a las cualidades personales del cooperador, o corruptor; y mediante un único precepto -artículo 367- da respuesta al problema: "El que habitualmente, o con abuso de autoridad o confianza promueve o facilitare la prostitución o corrupción de menores de edad, para satisfacer los deseos de otro, será castigado con la pena de prisión correccional" (267). Esta pena en el Código penal de 1848 tiene una duración de siete meses a tres años.

En consecuencia, únicamente se castiga, primero, cuando se promueve o facilita la prostitución o corrupción; segundo, cuando los prostituidos o corrompidos sean menores de edad; tercero, cuando se ejerce con habitualidad o se abusa de autoridad o confianza, y cuarto, cuando la prostitución o corrupción se realice para satisfacer deseos de un tercero (268).

El laconismo y benignidad de este precepto respecto al Código penal de 1822, es manifiesto. De otra parte se dejan las manos libres del proxeneta que explota la corrupción de mayores y de aquellas personas que sin ser clientes concurren a las casas de prostitución por su propia voluntad, aunque sean menores, aun sin existir abuso de autoridad o confianza, porque la habitualidad en quien reúne los requisitos administrativos y obtiene licencia para abrir una casa de prostitución, no se tiene en cuenta. Es decir, adquiere una patente que le autoriza desarrollar esta actividad, y así, lejos de ser ilícita su conducta, por obra y gracia de una disposición administrativa que le ampara y garantiza este ejercicio, se convierte en lícita.

En cuanto a la cuantía de las penas, es la misma para todos los infractores de este precepto, sin tener en cuenta ni la personalidad del delincuente ni la gravedad de sus acciones. En el proyecto de 1821 se establecían cuatro tipos diferentes de penas (269). En el Código penal de 1848 se tienen en cuenta conceptos draconianos, aunque su aplicación, en este campo de la prostitución, se haga por lo mínimo.

Resulta una vana ilusión combatir el proxenetismo con este precepto; lo que si está claro es la contradicción entre la norma penal y las permisivas disposiciones de la administración. De una parte la norma penal dispone sancionar al proxeneta y de otra la administración en base a una disposición administrativa, otorga licencias para que se establezcan lugares de prostifución, autorizando al agraciado a que bajo su dirección controle el establecimiento, a condición de que reuna y cumpla los requisitos y exigencias establecidas por la administración. En estas condiciones la primera cooperadora de la prostifución y corrupción, es la propia administración. Luego erradicar el proxenetismo allí donde la prostifución está autorizada no deja de ser una ironía.

D.- Código penal de 1850.

El Código penal de 1848, reformado en 1850 en nada modifica la situación anterior respecto al delito en estudio, se limita a consagrar bajo la misma nomenclatura del Código penal de 1848 la disposición antes anotada. Consideramos por esto que el anterior comentario debe tenerse en cuenta al enjuiciar esta norma, art. 367 del C.p. (270).

E.- Anteproyecto de Código penal de 1870.

En el Código penal de 1870 como podremos observar más adelante, no fue acogido el texto del Anteproyecto de Có-

digo penal que comentamos, anteproyecto que se adelantó con mucho a las formulaciones y recomendaciones ofrecidas en vista a solucionar el grave problema de los delitos relativos a la prostitución, que a comienzos de nuestro siglo dieron los congresos internacionales que para tal fin se convocaban. Así por ejemplo en el artículo 437 número 2º el anteproyecto destaca que este delito lo pueden cometer también aquellos que cooperan o protegen la prostitución pero aquí se trata de la prostitución de personas mayores, no importa que el tráfico tenga lugar fuera de España, es decir, se refiere a la trata de mujeres y niños antes no castigada; igualmente se castiga la mera participación en los beneficios de este tráfico, o al que hace de él un modo de vivir; en su número 3º, propone que se castiguen también a aquellos que determinan a una persona mayor de edad, por medio de engaño, violencia o amenaza, abuso de autoridad para satisfacer deseos deshonestos de otros (271).

Con este número 3º del art. 437 del anteproyecto de código penal de 1870 se pretende iniciar la campaña que más tarde, en otros países de Europa, y por iniciativa de particulares se organiza en contra de los traficantes de mujeres y niños (272).

El artículo 440 del anteproyecto ofrece una mayor claridad y precisión en los términos a tener en cuenta a la hora de enjuiciar estas conductas, en el núm. 1º: "... el que habitualmente promueva, favorezca o facilite la prostitución o corrupción de persona menor de veinte años". Con

este precepto se busca clarificar que la edad cronológica a efectos de protección no va más allá de los veinte años. En el número 2º se destaca la irrelevancia del consentimiento de la víctima. En el número 3º se castiga la ayuda a la continuación de la corrupción de menores en casas o lugares de vicio (273).

El estudio que ofrecía el anteproyecto de las diversas formas de conducta en la comisión del delito de proxenetismo, además de su claridad y precisión, permitía castigar a un buen número de personas que vivían desde tiempo atrás escondiéndose en las disposiciones administrativas sobre casas de lenocinio, que les permitía corromper, proscribir, traficar y auxiliar a otros en provecho propio y en detrimento de la moral ciudadana y de un incalculable número de mujeres jóvenes que atraídas por la tolerancia de ciertas formas de vida nocturna engrosaban las filas de las incautas que inmolaban su honestidad y juventud en aras de los habilitados administrativamente traficantes del honor, sexo y libertad.

Con los antecedentes dados podemos constatar que el legislador penal español, si bien conocía en la realidad el delito de explotación de la prostitución ajena, en el derecho positivo no contempló esta conducta, únicamente se limitó a castigar aquella tendente a la corrupción de menores. Así las cosas, hubo que esperar a que por primera vez un congreso internacional reunido en París, recomendara a

los países civilizados del mundo, tener presente al legislar sobre estas cuestiones, la resolución que el congreso dió el 25 de julio de 1902 (274).

El antecedente inmediato de la resolución de 25 de julio de 1902 dada en París, lo encontraremos en el anteproyecto de Código penal español de 1870, que de haberse aceptado el texto literal e íntegro en ese momento, se hubiera evitado la reforma al Código penal en la materia, delitos relativos a la prostitución, llevada a cabo en 1904. Hay que reconocer que los juristas españoles que elaboraron el citado anteproyecto consideraron ya la necesidad de castigar ciertas conductas que no estaban tipificadas, pero sí, de alguna manera encubiertas en los muchos reglamentos que permitían y autorizaban el funcionamiento de casas de lenocinio. Este preliminar anteproyecto no tuvo ningún ascendiente en el momento de tratar sobre estas conductas y las cosas quedaron del mismo tenor que en 1848. Las razones no nos son conocidas. Lo que sí está claro, es la influencia que Francia ejerció en algunos países a la hora de legislar. El anteproyecto de Código penal de 1870 en esta materia, original en aquel momento no fue considerado, pero basó con unas reuniones en París, que recogieron el espíritu y en parte su contenido, cuando ya consideró conveniente y hasta oportuno castigar las conductas descritas en el anteproyecto, y para que el legislador español mediante ley de 21 de julio de 1904 reformara el Código penal en todo cuanto hace relación a esta materia.

F.- Código penal de 1870.

En esta ocasión los retoques que se dan a la figura en estudio no son de gran alcance, pues únicamente se limitan a precisar que la pena a imponer, será la misma que en el Código penal de 1848 y su reforma de 1850, pero limitada en sus grados mínimo y medio e inhabilitación temporal absoluta si fuere autoridad (275). La única novedad de esta reforma consiste en que cuando el delito de proxenetismo sea cometido por personas que en razón de su cargo estén llamadas a contribuir a la moralidad de la juventud, además de la pena de inhabilitación temporal absoluta se añade la pérdida del ejercicio del cargo que ostentare. Es decir, por primera vez en la historia de la codificación penal aparece la figura del delito cualificado, en cuando dice relación a los delitos relativos a la prostitución.

G.- Reforma al código penal de 1870 en 1904.

Esta reforma obedeció al deseo y compromiso de ajustar la legislación penal al espíritu reinante en algunos países de Europa frente al problema de la prostitución. La reforma del Código penal de 1870 se produjo días después de que en París se reuniera el congreso internacional relativo a la represión de la trata de blancas en 18 de mayo de 1904.

Por este convenio los países signatarios se comprometieron entre otras cosas a introducir las reformas penales ne-

cesarias a efectos de buscar una mayor armonía jurídica en este campo de la criminalidad; a proteger mediante órganos especiales a las mujeres en vías de prostitución y a perseguir y castigar a todo individuo que sometiera a una o varias mujeres menores o mayores de edad al ejercicio de la prostitución, bien fuera en el país de origen de la víctima, bien en país extranjero donde fuera trasladada con objeto de ser explotada en el meretricio.

Frente a estos acontecimientos jurídico-penales a escala internacional y ante el compromiso político y moral adquirido por España en tales eventos, se procedió a introducir en el código penal de 1870 las disposiciones pertinentes mediante ley de 21 de julio de 1904 (276).

El artículo 459 del Código penal (277) único precepto que hasta el momento venía ocupándose de estas conductas va a sufrir una profunda reforma, en el sentido de que a partir de este momento las conductas punibles y los preceptos que se encargan de las mismas serán de diferente contenido, en el más amplio sentido de la palabra.

En primer lugar, el artículo 556 reformado a partir del número 1º y único, en su anexo párrafo segundo, se ocupa de los que cooperan o protegen públicamente la prostitución de una o varias personas, dentro o fuera del reino, participando de los beneficios de este tráfico o haciendo de él modo de vivir.

En el párrafo segundo por primera vez en la historia de

la codificación penal española se van a tipificar y sancionar conductas de cooperación y protección a la prostitución, sancionándolas aun habiéndose cometido el delito fuera de España; en segundo lugar, se castigará la participación en los beneficios de este tráfico, lo que equivale a aceptar terceras personas implicadas en el asunto ya a título de cómplices o de meros auxiliadores a condición de que participen en las ganancias; y tercero, - o haciendo de él modo de vivir- se introducirá la figura del rufián que antes de esta reforma no se castigaba.

En el párrafo tercero del mismo artículo se castigará la inducción mediante engaño, violencia, amenaza, abuso de autoridad u otro medio coercitivo que determine a persona mayor de edad a satisfacer deseos deshonestos de otra persona. Este tipo de acciones: "corromper o prostituir a personas mayores de edad", eran atípicas.

La prostitución en esa época en España estaba reglamentada, abundaban las casas de tolerancia y en estas los dueños cometían toda clase de atropellos contra las mujeres que allí trabajaban. Uno de los mayores abusos cometidos con estas mujeres que comenzaban a trabajar en un determinado lugar y para un determinado patrón, consistía en venderles a plazos ropas, joyas, cosméticos, etc., a precios elevadísimos que nunca podían cancelar, y por lo mismo el propietario o administrador podía retenerlas so pretexto de deudas pendientes. Por esta razón el párrafo cuarto del artículo en estudio prohibió la retención contra su voluntad en

prostitución de una persona, alegando el pago de deudas contraídas.

La pena que se impone a los infractores de este artículo es la de prisión correccional en sus grados mínimo y medio, o sea igual a la impuesta en el Código penal de 1870.

El artículo 459 reformado se va enriqueciendo por cuanto en este nuevo texto se prevé como conducta delictiva -el favorecimiento- a la prostitución de personas menores de veintitrés años. Igualmente se introduce el párrafo segundo, mediante el cual se castiga a aquellos que facilitaren medios o ejercieren cualquier género de inducción en el ánimo del menor: "el que para satisfacer los deseos de un tercero con propósitos deshonestos, facilitare medios o ejerciere cualquier género de inducción en el ánimo de un menor de edad; aun contando con su voluntad, y el que mediante promesas o pactos le indujere a dedicarse a la prostitución, tanto en el territorio español como para inducirle con el mismo fin al extranjero. Se impondrá pena inmediatamente superior en grado a los culpables señalados en el artículo 465".

El párrafo tercero castiga al que con el mismo objeto ayude o sostenga con cualquier motivo o pretexto la continuación de la corrupción o la estancia de menores en casas o lugares de vicio. Este párrafo tercero da respuesta a una de las situaciones lamentables del sistema de reglamentación de la prostitución en ese momento. Los reglamentos

administrativos, el Código penal de 1870 no se ocuparon respecto del menor que por su propia voluntad concurría a una casa de tolerancia. En estas circunstancias el propietario o administrador de la misma le ofrecía las oportunidades para permanecer allí en prostitución y explotarla, desde luego, en su provecho, ya que estaban amparados por unos reglamentos administrativos.

El párrafo último de este artículo castiga a: la persona bajo cuya potestad legal estuviere un menor, y que con noticia de la prostitución o corrupción de éste por su permanencia o asistencia frecuente a casas o lugares de vicio, no le recoja para impedir su continuación en tal estado y sitio y no le ponga en su guarda o a disposición de la autoridad, si careciere de medios para su custodia, incurrirá en las penas de arresto mayor e inhabilitación para el ejercicio de cargos de tutela y perderá la patria potestad o la autoridad marital, si las fuviere, sobre el menor que diere ocasión a su responsabilidad,

El párrafo último del artículo 559 castiga la negligencia de la persona bajo cuya potestad se encuentre el menor que se prostituye o corrompe por no haberle puesto, según el caso, a disposición de la autoridad, si careciere de medios para su custodia. Esta disposición obedece a que con anterioridad -11 de julio de 1902- se había creado el Patronato Real de la represión de la trata de blancas, cuya finalidad, entre otras, era la de ofrecer protección moral y material

a las personas prostítuas o en vías de prostitución que no contasen con medios económicos y culturales suficientes para comportarse de otra manera.

Como se puede observar, frente al código penal de 1870, esta reforma es de proporciones muy ambiciosas, no solamente en el campo jurídico-punitivo sino frente a la protección de la víctima social, pues se propone fines de rehabilitación, tanto en el campo moral como material y reserva para la autoridad competente unas prerrogativas antes no conocidas, el artículo 566 objeto de esta ley (278) es muy elocuente al respecto.

H.- Código penal de 1928

España cambió de gobierno el 13 de septiembre de 1923 y por lo mismo fue aconsejable la actualización de las leyes penales, para encaminarlas a la realidad político-social de aquel momento histórico, razón por la cual se hizo necesario la elaboración y promulgación de un nuevo código penal que respondiera a un deseo de deslindar al máximo las conductas delictivas y penalizadas, y que tipificó y castigó otras conductas, llegando por lo mismo casi a un casuismo exagerado.

En cuanto hace relación a la materia de nuestro trabajo, es obligado reseñar que en la comisión redactora del nuevo código penal descollaba como figura de primera línea Quin-

tiliano SALDAÑA, y uno de los más entusiastas seguidores de la Federación Abolicionista Internacional, fundada décadas atrás. Por esta razón las previsiones que se tomaron en este campo fueron las necesarias en aquel momento.

Las conductas que dicen relación a la prostitución van a figurar con capítulo propio dentro del título X "Delitos contra la honestidad" y también en el título XV "Delitos contra la honestidad y moralidad de los menores".

Capítulo III "Delitos relativos a la prostitución".

Artículo 608, este artículo con nomenclatura diferente, sus números 1º, 2º, 3º y 4º antepenúltimo y último son fiel copia del art. 456 del C.p. reformado mediante ley de 21 de julio de 1904; la única novedad se da en lo referente a la pena, aquí se aumenta considerablemente.

Artículo 609, este artículo con pequeñas modificaciones, en cuanto determina expresamente la edad en que la víctima puede invocar protección; que se fija: "mayor de dieciocho y menor de veintitrés años", responde al artículo 459 del C. p. de 1870 reformado por ley de 21 de julio de 1904. La pena a imponer es superior: reclusión de cuatro meses a cuatro años e inhabilitación especial para cargo público de seis a veinte años, para el que fuere autoridad pública o agente de ésta, y multa de 1.000 a 25.000 pesetas.

Artículo 610, si se encontrare en una casa de prostitución, sea pública o clandestina, una víctima de los delitos previstos en los arts. anteriores, se presumirá, salvo prueba en contrario, que la persona o personas regentes de dicha

casa son autores o coautores del delito(279).

Este artículo en aquellos tiempos debió considerarse como una verdadera novedad revolucionaria en el campo jurídico, pero también de difícil aplicación, si tenemos en cuenta que en aquel momento la prostitución estaba reglamentada, se permitía por la administración pública abrir casas de tolerancia y recibir cuantas mujeres fuesen a la misma en demanda de ejercer allí la prostitución. Así las cosas, no nos hacemos la idea de como podía mantenerse la presunción de que había la disposición. Esa presunción sería disipada con el solo hecho de probar que la "casa de tolerancia" (donde la presunta víctima ejercía) tenía autorizado su funcionamiento, y si a esto le agregamos: "... salvo prueba en contrario", no vamos a pecar de ingenuos: el proxeneta ha sido y es un hábil traficante y ofrecería las pruebas necesarias para demostrar que la víctima era él, que lo que había pretendido era servir a la chica que llegó allí en estas o aquellas condiciones inhumanas, presentaría además contratos, excusas, etc., con la solícitud y audacia que le caracterizan. Esta disposición posiblemente tendría alguna aplicación en el caso en que la prostitución se encontrara prohibida y sancionado su ejercicio, entonces sí cabría la presunción de cómplice, auxiliador, etc.. Infortunadamente no contamos con fallos judiciales que nos permitan establecer si estas conductas fueron o no consideradas y ello nos obliga a suponer que esta disposición, como muchas otras, fue en su momento un elemento decorativo del C.p. de 1928.

En el capítulo IV. "Delitos contra la honestidad y la moralidad de los menores".

El artículo 777, reproduce literalmente en sus números 1º, 2º y 3º el art. 459 en sus números 1º, 2º y 3º del C.p. de 1870, reformado por ley de 21 de julio de 1904, con la excepción de que en esta disposición se protege expresamente al menor de dieciocho años. Igualmente en cuanto a la pena, aquí se aumenta notablemente.

El artículo 778, responde literalmente al párrafo último del art. 459 citado, con la única diferencia de que aquí la pena a imponer es de cuatro meses a un año de prisión y la anterior disposición penaba esta conducta con arresto mayor e inhabilitación para el ejercicio de cargos de familia y pérdida de la patria potestad o la autoridad marital si las tuviere sobre el menor que diere ocasión a su responsabilidad(280).

En líneas generales, los aportes de la reforma del C.p. de 1928 ante la situación entonces vigente, se pueden concretar:

1. Los delitos cometidos en el ejercicio de la prostitución son agrupados en un capítulo propio;
2. expresamente se delimitan los topes de edad de la víctima a proteger y en función de la misma se aplican las penas.
3. En el orden punitivo los responsables ven disminuidos sus derechos de libertad y economía en mayor proporción a los gravámenes establecidos con anterioridad a esta reforma.

I.- Código penal de 1932.

En 1931 al operarse un cambio en el gobierno originó también una reforma profunda en las instituciones jurídicas, con objeto de adaptarlas a esas realidades y necesidades socio-políticas; el gobierno republicano apenas exaltado al Poder por aclamación pública cuidóse del establecimiento de la legalidad punitiva y el 15 de abril de 1931 anuló el "Código gubernativo" de 1928. El decreto del 15 de abril se limitó a esta empresa de restitución de la legítima vigencia del código de 1870 (281). Así el Código penal de 1870 se vio reformado y como consecuencia los delitos relacionados con este estudio cambiaron tanto de nomenclatura como de contenido. En primer lugar el legislador de 1932 los ubicó en el contexto de dos únicos artículos, y en segundo lugar se tuvo en cuenta en esta ocasión la propuesta que los autores del anteproyecto de código penal de 1870 presentaron en su día.

En el art. 433, num. 2º, " Los que cooperen o protejan la prestifución de una o varias personas, dentro o fuera de España, participando de los beneficios de este tráfico o haciendo de él modo de vivir.

Num. 3º. Los que por medio de engaño, violencia, amenaza, abuso de autoridad u otro medio coercitivo determinen a persona mayor de edad a satisfacer deseos deshonestos de otra, a no ser que al hecho corresponda sanción más grave con arreglo a este Código.

Núm 4º. Los que por los medios indicados en el número anterior refuvieren contra su voluntad en prostitución a una persona obligándola a cualquier clase de tráfico immoral, sin que pueda excusarse la coacción alegando el pago de deudas contraídas, a no ser que sea aplicable al hecho lo dispuesto en los artículos 474 y 475". Este artículo junto con los números transcritos es idéntico al artículo 437 números 2º, 3º y 4º del anteproyecto de C. penal de 1870 (282).

Artículo 440 "Incurriran en la pena de prisión menor en sus grados mínimo y medio, inhabilitación absoluta para el que fuere autoridad pública o agente de ésta y multa de 500 a 5.000 pesetas:

1º. El que habitualmente promueva, favorezca o facilite la prostitución o corrupción de persona menor de veintitrés años.

2º. El que, para satisfacer los deseos de un tercero con propósitos deshonestos, facilitare medios o ejerciera cualquier género de inducción en el ánimo de menores de edad, aun contando con su voluntad, y el que mediante promesas o pactos le indujere a dedicarse a la prostitución, tanto en territorio español como para conducirlo con el mismo fin al extranjero. Se impondrá la pena inmediatamente superior en grado a los culpables señalados en el artículo 445" (283).

La coincidencia entre este texto y el del anteproyecto de Código penal de 1870 es absoluta (con la única excepción de la protección; el anteproyecto la consideró hasta

los veinte años, el Código penal de 1932 la elevó hasta los veintitrés años); no fue por tanto necesario que los encargados de esta reforma se molestasen en modificar las acciones de esta conducta, las penas o buscar soluciones al caso (284).

Este aumento de protección hasta los veintitrés años, en contra de la propuesta del anteproyecto de 1870, se debió a que a comienzos del siglo la prostitución aumentó considerablemente. Gracias al sistema de reglamentación y en consecuencia con esta realidad social se establece expresamente que la protección se extienda hasta los veintitrés años. En igual forma se habían pronunciado los códigos de 1904 y 1928 en contra de lo dispuesto por los de 1848 y 1870 que únicamente se limitaron a expresar: " prostitución o corrupción de menores de edad" (285). No se había pronunciado así el Código penal de 1822 que limitó su protección hasta los veinte años en todos los supuestos (286).

De conformidad con esta reforma al Código penal, posteriormente el legislador, el 4 de agosto de 1933, promulgó la Ley de Vagos y Maleantes, en la que (como ya lo hemos anotado anteriormente) por primera vez aparece la palabra "rufián" artículo segundo, núm. 22, "Los rufianes y proxenetas" y se consideró y siguió considerando por rufianes a aquellos: " ... o haciendo de él modo de vivir" (287).

J. - Código penal de 1944.

Mediante decreto de 23 de diciembre de 1944 se aprueba y promulga el Código penal, texto refundido de 1944 según la autorización otorgada por la ley de 19 de julio de 1944 y en cuanto dice relación a nuestro trabajo este nuevo cuerpo legal, mantiene dentro del mismo título y capítulo y con la misma rúbrica del C.p. de 1932 las conductas que venimos estudiando con ligeras modificaciones en la nomenclatura y en la cuantía de las penas, pero sin alterar el contenido esencial del anteproyecto de código penal de 1870 que sirviera de base al C.p. de 1932, por lo menos en cuanto a nuestro trabajo se refiere.

El artículo 431 aumenta la cuantía de la multa de 500 a 1000 pesetas en su base, respecto del art. 440 del C.p. de 1932 (288).

El número 3º del art. 431, fija expresamente que la protección penal se debe a "persona mayor de veintitrés años". El art. 434 del C.p. de 1932 hablaba de "persona mayor de edad". La protección aquí se aumenta en dos años conforme al C.civil que extiende hasta dicha edad la tutela de las mujeres.

El art. 438, frente al 440 del C.p. de 1932, no limita el grado de la pena, es decir, se puede recorrer en toda su extensión, y aumenta la cuantía de la pena de multa de 500 a 1.000 pesetas.

Al párrafo último del art. 440 del C.p. de 1932 lo convierte en un precepto independiente, añadiéndole un último

párrafo, mediante el cual castiga la omisión en el caso de que se dé la figura del párrafo anterior(289).

K.- Código penal texto revisado de 1963.

Por Decreto de 28 de marzo de 1963, se aprueba el "Texto revisado de 1963" del Código penal (290).

El nuevo código penal, trata de los delitos que tienen relación con este trabajo, en el título IX "De los delitos relativos a la honestedad", en capítulo independiente y con nomen iuris propio de: "Delitos relativos a la prostitución" en el cual se agrupan, dando unidad lógica y estatutaria en dicho capítulo a las diversas acciones delictivas de esta materia (291).

El análisis de los delitos relativos a la prostitución se inicia con el artículo 452 bis a), que es el resultado de la fusión del artículo 431, párrafo inicial con el artículo 438, párrafo inicial, aumentando las penas a prisión menor en su grado máximo, sea o no aforado el agente y multa de 5.000 a 25.000 pesetas e inhabilitación absoluta para el que fuere autoridad pública o agente de ésta y especial para el que no lo fuere:

núm. 1º. "El que cooperare o protegiere la prostitución de una o varias personas, dentro o fuera de España, o su reclusión para la misma".

Este primer número corresponde al contenido inicial del núm 2º, del art. 431 del C.p. de 1944. Como se observa, la

simple cooperación sigue mereciendo el rango de autoría; el lugar de comisión del delito no se precisa, es indiferente que se cometa fuera o dentro del territorio. Lo más importante de esta reforma es que para los efectos legales, la personalidad del convicto no se va a tener en cuenta en este delito, desaparece la habitualidad que antes sí se exigía: "participando en los beneficios o haciendo de él modo de vivir". En buena lógica la conducta del sujeto activo o del cooperador es punible desde el momento en que se determine: "la cooperación, la protección o la reclusa de mujeres".

Núm. 2º "El que por medio de engaño, violencia, amenaza, abuso de autoridad u otro medio coercitivo, determine a persona mayor de veintitrés años, a satisfacer deseos deshonestos de otra". Este número corresponde al tercero del art. 431 del C.p. de 1944, con una pequeña modificación, ahora la disposición designa en singular al sujeto de la acción y no en plural.

Núm. 3º "El que refuviere a una persona, contra su voluntad, en prostitución o en cualquier clase de tráfico inmoral".

Este epígrafe responde al contenido del núm. 4º del art. 431 del C.p. de 1944, y responde al contenido esencial, porque únicamente ha sido despojado de un ropaje que lo hacía pesado. En buen castellano ha ganado en claridad (292).

Artículo 452 bis b). "Incurrirán en las penas de prisión menor en sus grados medio y máximo, inhabilitación absoluta para el que fuere autoridad pública o agente de ésta y espe-

cial para el que no lo fuere y multa de 5.000 a 25.000 pesetas" (293). En este párrafo, la privación de libertad se rebaja al grado medio y se mantiene la de multa.

1º. "El que promueva, favorezca o facilite la prostitución o corrupción de persona menor de veintitrés años". Este número responde al primero del artículo 438 del C.p. de 1944, pero excluyendo (como lo hiciera ya en otros apartados) " la habitualidad". La acción típica consiste ahora en promover, favorecer o facilitar la prostitución o corrupción, simplemente.

2º. "El que para satisfacer los deseos deshonestos de un tercero facilitare medios o ejerciere cualquier género de inducción en el ánimo de menores de veintitrés años, aun confiando con su voluntad".

3º. El que mediante promesas o pactos, aun con apariencia de lícitos, indujere o diere lugar a la prostitución de menores de veintitrés años, tanto en territorio español como para conducirles con el mismo fin al extranjero". Los números 2º y 3º de este artículo responden al número segundo del derogado artículo 438 del C.p. de 1944, con pequeñas modificaciones gramaticales e introducciones de nuevo cuño: " aun con apariencia de lícitos " de los contratos mediante los cuales se seduce a la juventud.

4º. "El que con cualquier motivo o pretexto ayude o sostenga la continuación en la corrupción o la estancia de menores de veintitrés años en casas o lugares de vicio". Este

número corresponde a la redacción del número 3º del art.438 del C.p. de 1944 ganando, eso sí, en claridad conceptual.

El artículo 452 bis c) tiene su fuente legal en la reforma al C.p. de 1870 llevada a cabo mediante ley de 21 de julio de 1904 (294), en cuanto a la fuente originaria hay que remontarse al anteproyecto de Código penal de 1870, art.437, número 2º: " Los que cooperen o protejan la prostitución de una o varias personas, dentro o fuera de España, participando de los beneficios de este tráfico o haciendo de él modo de vivir" (295).

El artículo 452 bis d) dispone: " Serán castigados con las penas de prisión menor, multa de 10.000 a 100.000 pesetas (296) y, en sus respectivos casos, con las inhabilitaciones señaladas en los artículos anteriores:

1º. El dueño, gerente, administrador o encargado de local, abierto o no al público, en el que se ejerza la prostitución u otra forma de corrupción, y toda persona que a sabiendas participe en su financiamiento.

En las mismas penas, en su grado mínimo, incurrirá toda persona que, a sabiendas, sirviera a los mencionados fines en los referidos locales.

2º. Los que dieran o tomaren en arriendo un edificio u otro local, o cualquier parte de los mismos, para explotar la prostitución o corrupción ajenas...

3º. En caso de procedimiento judicial ..."(297)."

Esta disposición carece de antecedentes en nuestra legislación y por ello, con la única excepción de la unidad de

penas que mantiene con las restantes figuras, hay que rastrear sus orígenes en legislaciones de otras naciones del continente europeo.

El antecedente más directo del artículo 452 bis d), números 1º, 2º y 3º lo encontramos en el artículo 335 del Código penal francés. El legislador galo castiga con las penas previstas en el art. 334 a todo individuo:

1. "Que refiene, directamente o por persona interpuesta, que administra, dirige, hace funcionar, financia o contribuye a financiar un establecimiento de prostitución;
2. Que reteniendo, administrando, haciendo funcionar, financiando o contribuyendo a financiar un hotel, casa amueblada, pensión, despacho de bebidas, restaurante, club, círculo, dancing, lugar de espectáculos o sus anexos o cualquier lugar abierto al público o utilizado por el público, acepta o tolera habitualmente que una o varias personas se dediquen a la prostitución en el interior del establecimiento o sus anexos o buscando clientes en vista de prostitución;
3. ... " (298).

En Italia mediante Ley nº. 75 de 20 de febrero de 1958 se enjuician estas conductas de manera similar, el art. 3º de esta ley dispone:

1º: "... tuviere en propiedad o explotación bajo cualquier denominación, una casa de prostitución, o de cualquier modo controle, o dirija o administre, o bien participe en la propiedad, explotación o administración de ella."

2º. Cualquier persona que, en calidad de dueño o administrador de una casa u otro local, los conceda en arrendamiento para su uso como casa de prostitución,

3º. Cualquier persona que, en calidad de dueño, administrador o director de un hotel, casa amueblada, pensión, bar, círculo, sala de baile, lugar de espectáculos, o anexos y dependencias de los mismos, o cualquier otro lugar abierto al público o usado por este, tolere allí habitualmente la presencia de una o más personas que, en el interior del mismo local practiquen la prostitución" (299).

El artículo 452 bis e) del C.p. de 1963, texto revisado, tiene su antecedente más inmediato en el artículo 439 del C.p. de 1944, con pequeñas modificaciones; en cuanto a la sanción, aquí queda reducida únicamente a la pena de arresto mayor, es decir, dulcifica la sanción al imponer como antes " la inhabilitación para el ejercicio de cargos de familia y pérdida de la patria potestad o la autoridad marital, si las tuviere, sobre el menor que diere ocasión a su responsabilidad".

El inciso segundo de este artículo no sufre modificación alguna; entendiéndose por supuesto que esta conducta omisiva, se sanciona hoy únicamente con arresto mayor.

El artículo 452 bis f) del C.p. de 1963, obedece a los principios del derecho internacional, y al no limitar en esta clase de delitos la extraterritorialidad, además de no hacer distinción de si el tribunal extranjero conoce de

un delito cometido en su territorio o en territorio español, acepta el incontestado principio de que no se puede perseguir de nuevo, por el mismo delito, a cualquiera que haya sido legal y definitivamente juzgado. La cosa juzgada extingue la acción pública; invocada como excepción por el acusado, tiene más fuerza que la verdad misma. Que el acusado haya sido condenado, o absuelto por error, la cosa juzgada es una égida que se protege. Una consecuencia de estos principios es el adagio de los criminalistas antiguos y modernos "vis in idem non judicatur" que ha sido consagrado jurídicamente en todas las legislaciones penales modernas. (300). Pero tratándose de los delitos relacionados con este capítulo (VII Delitos relativos a la prostitución) únicamente las sentencias dictadas por tribunales extranjeros, por excepción, se equiparan a las condenas de los tribunales nacionales. Concretamente se admite la llamada reincidencia internacional en los delitos relativos a la prostitución (301) a efectos de aplicación del número 15 del artículo 10 del C.p.

En el capítulo VIII (302), la disposición general, mediante el artículo 452 bis g) crea una figura independiente cualificada por la ascendencia o autoridad del sujeto activo sobre la víctima. En los delitos comprendidos en el título IX, será castigado con el grado máximo de la pena señalada al respectivo delito. El tribunal sentenciador podrá además privar a los culpables de la patria potestad, tutela, autoridad marital y el derecho de pertenecer al consejo de fami-

11a (303).

La revisión que sufrió el C. penal de 1944 mediante D. de 28 de marzo de 1963, por el que se aprueba el "texto revisado de 1963" del C. penal. especialmente en el campo de los delitos relacionados con la prostitución fue muy considerable; en primer lugar, se aumenta la cuantía de las penas; en segundo lugar, no se exige expresamente la finalidad de lucro, se presume, en consecuencia el tráfico es ilícito aunque el móvil que lo motive sea otro diferente, como puede ser por ejemplo: la recompensa mediante otras prestaciones no necesariamente de tipo dinerario; en tercer lugar, desaparece la exigencia de "la habitualidad" con lo que se ensanchan los límites de la punición, y en cuarto lugar, por primera vez se castiga a los dueños, gerentes, administradores o encargados de local. Por local en que se ejerce la prostitución hay que entender las mancebías (304). Se trata -como indica la doctrina más autorizada- de impedir el retorno de la prostitución acuartelada, prohibida ya por D.L. 3 de marzo de 1956. El mismo sentido se ha de dar al edificio o local a que alude el número 2º (305) del art. 452 bis d) del C.p.

Igualmente se castiga la participación en el financiamiento de estos locales y a diferencia del C. penal francés (306) se castiga a toda persona: "que a sabiendas" sirviere a los mencionados fines en los referidos locales.

Castigar el simple hecho de prestar servicios laborales

en los establecimientos donde se patrocina o ejerce la prostitución, conforme al apartado primero del número 1º del art. 452 bis d) del C.p., lo consideramos un tanto injustificado, toda vez que la persona que así sirve lo hace obedeciendo las reglas del derecho del trabajo y por la necesidad de una ocupación laboral que no guarda relación con los fines que la empresa a la que sirve, se propone. Esto en cuanto hace referencia a una vinculación puramente laboral. Pero lo que se impone de verdad es la necesidad de ofrecer soluciones mediante una moderna política criminal como por ejemplo la enunciada al respecto por las Naciones Unidas, cuando en un estudio sobre la trata dice: " las personas que trabajan en establecimientos que se usan para la prostitución, sin embargo, no deben ser sancionadas, pues si lo fueran, sin duda se solidarizarían con los terceros explotadores y se convertirían en un obstáculo para la aplicación de la ley" (307). Estudio que la doctrina española más autorizada recomienda y aconseja (308).

L.- Anteproyectos y proyectos de Código penal español
que no se convirtieron en ley.

En este epígrafe nos proponemos presentar una reseña histórica del hacer jurídico en España mediante la elaboración de anteproyectos y proyectos de Código penal que si bien es cierto que no se convirtieron en ley, sin embargo constituyen una cantera muy interesante para el investiga-

dor en esta área, de ahí nuestro interés en presentar a manera de reseña esta parcela poco conocida de la actividad creadora de nuestros juristas. La descripción se limita a presentar seis trabajos jurídicos, por medio de los cuales se intentó la elaboración de nuevos códigos penales en algo más de centuria y media; el primero data de 1830 (309), en éste el delito de proxenetismo no se incluye, en aquel tiempo la prostitución estaba reglamentada, la conducta de la prostituta que en el ejercicio de su oficio provocaba escándalo era castigada con encierros y reclusiones, y según una observación y pregunta de LOPEZ PELAEZ a la junta codificadora se mejoró la situación de estas mujeres de la siguiente manera: "... manifiesta en la segunda: a los encierros y reclusiones de jóvenes miserablemente desamparadas y pérdidas, que con este castigo acaban de perder su fama, empeorando también sus costumbres ¿no podrá sustituirse otro medio que las reduzca a una vida honesta y no oponga a sus matrimonios la nota pública de prostitutas?". " Se resolvió que se sustituyan a los actuales encierros de las mujeres, casas de recogimiento y decoro para las delincuentes de que se trata en la observación" (310).

En el proyecto de Código criminal de 1831 (311) en su capítulo 7º De los desordenes, vicios y escándalos contra las buenas costumbres, sección 4ª de la prostitución y otros actos de incontinencia lúbrica en que no hay ofensa personal, especialmente en los artículos 547 y 548 se castiga el favorecer el ejercicio de la prostitución mediante

la facilitación de habitación o casa para tal menester, en los artículos 549 y siguientes se describen otras conductas afines a la prostitución y se penalizan de diferente manera según las circunstancias y casos.

El proyecto de Código criminal de 1834 (312) en su título X de los delitos contra las buenas costumbres, dedica los artículos 269, 270 y 271 a castigar la conducta del proxeneta ejercida en dos modalidades, la primera servir de intermediario y la segunda permitir que sus casas sirvan de lugar habitual para el ejercicio de la prostitución, creándose además en el artículo 270 un tipo cualificado, si la mujer seducida fuese soltera y no llegase a la edad de dieciséis años, pues en este caso el proxeneta sería además condenado a la argolla por dos horas.

El anteproyecto de Código penal de 1938 (313) en su título X Delitos contra la honestidad, capítulo II Delitos de escándalo público, artículo 411, 2º, 3º y 4º castiga al proxeneta que mediante diferentes formas y medios induzca y refenga a una persona contra su voluntad en la prostitución; en el capítulo III, estupro y corrupción de menores artículo 418 se crean varios supuestos de favorecimiento a la prostitución y los castiga con la pena de prisión e inhabilitación absoluta si el sujeto activo fuere autoridad pública o agente de ésta.

El proyecto de Código penal de 1939 (314) título XI Delitos contra la honestidad, capítulo II Delitos de escándalo público, artículo 414, capítulo IV estupro y corrup-

ción de menores, artículo 426 se mantienen las mismas figuras de los artículos 411 y 418 del anteproyecto de Código penal de 1938 con pequeñas variaciones en cuanto a las penas y la edad de las mujeres dedicadas a la prostitución.

El proyecto de Ley Orgánica de Código penal de 17 de enero de 1980 (315) en su título III delitos contra la libertad sexual, capítulo IV De los delitos relativos a la prostitución y corrupción de menores, artículos 211 a 216 inclusive, como oportunamente se anotó (316) no mejora en nada el texto vigente (artículos 452 bis a) a 452 bis g) inclusive) aunque la situación del proxeneta, el industrial o empresario del deshonor ajeno, se beneficia notablemente comparando su conducta a la del rufián, el pobre y miserable que permite ser mantenido por una prostituta sin promover la corrupción o prostitución ajena (317). La situación es verdaderamente injusta, según se deduce del artículo 213 es al rufián a quien se le pueden aplicar las medidas de seguridad a que se refiere el artículo 152 del Proyecto, y no al proxeneta, que encubre, disfraza y disimula muy bien su criminal empresa. De lege ferenda ante tan desigual castigo sería oportuno no distinguir entre estas dos conductas la del proxeneta y la del rufián, pues el único beneficiado de hacerse realidad algún día el proyecto sería el proxeneta.

IV.- El delito de proxenetismo en el derecho europeo.

Como ya anotamos (318) nuestro interés en esta área del derecho penal comparado es puramente informativa y la información deriva de los textos legales, razón por la cual la glosa al texto no pretende otra cosa que una pequeña presentación del mismo.

A.- Alemania Democrática.

El Código penal de la República Democrática Alemana, bajo la rúbrica "Comercio de personas" (319) castiga a quien mediante violencia o amenaza o bien mediante engaño induce a una mujer a la prostitución o traslada a una mujer menor con su consentimiento con intención de prostitución fuera del Estado de la República Democrática Alemana, con la pena de uno a ocho años de privación de libertad. Igualmente la preparación y la tentativa son punibles.

B.- Alemania Federal.

En Alemania Federal es castigado bajo la acusación de proxenetismo (320) con pena de prisión de un mes como mínimo, el que habitualmente y con fines interesados, favorezca el envejecimiento, igualmente lo será el que sostenga una casa de lenocinio, el que acoja a una persona de dieciocho años cumplidos si el hospedaje se acompaña con una explotación inmoral. También el reclutamiento para la prostitución o la excitación a la misma. Como se observa las conductas

penalizadas son las propias del proxenetismo profesional, es decir se requiere continuidad, habitualidad y además que exista un ánimo de lucro (321). La conducta del proxenetismo se castigará de manera más severa -trabajos forzados de cinco años como máximo- si su proceder criminal lo desarrolla 1º mediante maniobras dolosas y 2º cuando el delincuente esté, con relación a la víctima de sus hechos, en la situación de un marido con respecto a su esposa, de padres con relación a sus hijos, de tutores con relación a sus pupilos, de sacerdotes, de profesores o de educadores con relación a alumnos a los que han de instruir o educar. Además de las penas enunciadas se podrán aplicar otras accesorias y medidas de seguridad según el caso.

C.- Austria.

El Código penal austriaco bajo la rúbrica de celestinaje, favorecimiento remunerado de la impudicia y favorecimiento habitual de la impudicia (322) castiga con penas de privación de libertad de hasta tres años al proxenetismo que mediante las acciones allí descritas se dedique a este criminal menester.

D.- Francia.

En Francia las conductas propias del proxenetismo están tipificadas y penadas en los artículos 334 y 335 del C.p. (323), en los cuales se penaliza a toda persona que de

manera directa o indirecta posee, administra, dirige, financia o contribuye a financiar un establecimiento dedicado a la explotación de la prostitución (324).

E.- Holanda.

En Holanda la conducta del proxeneta está tipificada y penada en el artículo 250, segundo, de su C.p. (325), castigando con tres años de prisión como máximo a quien con intención de lucro excite o favorezca la prostitución de menores con un tercero, o al que tenga por oficio excitar o favorecer la prostitución o corrupción de menores con otras personas.

F.- Inglaterra.

En Inglaterra la conducta del proxeneta tiene cabida en lo que la práctica jurisprudencial denomina "delitos contra el pudor" y se sanciona con la pena de dos años de prisión como máximo al que con fines interesados induce a una mujer menor de veintidós años por medios falsos a tener relaciones ilícitas con un hombre o al que conspira con otra persona para inducir a una mujer a entregarse carnalmente a un tercero (326).

G.- Italia.

En Italia, las conductas propias del proxeneta fueron

objeto de un cuidadoso análisis que posteriormente fue reflejando, tipificando y penando estas criminales acciones mediante ley n. 75 de 20 de febrero de 1958 (327), mediante la cual se castiga a toda persona que tuviere en propiedad o explotación una casa de prostitución, la controle, administre o participe en la propiedad de la misma. Igualmente se castiga a la persona que en calidad de dueño o administrador de una casa u otro local los conceda en arrendamiento para su uso como casa de prostitución. También castiga a toda persona que en calidad de dueño, administrador o director de un hotel, casa amueblada, sala de baile, bar, u otras dependencias abiertas al público o usadas por éste tolere allí habitualmente la presencia de una o más personas que practican la prostitución (328).

II. Portugal.

Bajo el epígrafe "lenocinio", el C. penal portugués en el artículo 405 castiga tres modalidades de proxenetismo con las penas de prisión, destierro y multa que se gradúan de acuerdo al parentesco que liga al proxeneta y a su víctima. En el artículo 406 se tipifica y penaliza el lenocinio de menores de veintidós años con penas de tres meses a un año de prisión y multa correspondiente así como suspensión de los derechos políticos por cinco años (329).

I. ~ Suecia.

En la legislación penal sueca se penalizan de manera clara las acciones criminales del proxenetismo mediante la descripción de las mismas en dos tipos penales. Así el art. 72 dispone: " El que, por hábito o afán de lucro, favoreciere o explotare el tráfico inmoral de oiro o indujere a este tráfico a persona menor de veintidós años será condenado, por proxenetismo, a la pena de reclusión por un periodo máximo de cuatro años. Cuando la infracción fuere de carácter delictivo grave se impondrá la pena de reclusión por un periodo mínimo de dos años y máximo de seis. Para apreciar la gravedad del carácter delictivo de la infracción se deberá tener especialmente en cuenta si el autor del acto ha favorecido el tráfico inmoral de manera considerable o si ha dado pruebas de falta de escrúpulos en la explotación de oiro. El que, con afán de lucro, favoreciere relaciones sexuales ocasionales entre otras personas será castigado, por fomento de tráfico inmoral, con la pena de multa o de reclusión por un periodo máximo de seis meses" (330).

J.- Suiza.

Suiza mediante la tipificación de varias acciones, favorecimiento y explotación de la lujuria. Lenocinio. Lenocinio por oficio. Favorecimiento de la lujuria. Explotación de la prostitución. Trata de mujeres y de menores (331). Castiga de manera detallada estas criminales conductas.

K.- URSS.

En la Unión Soviética el delito de proxenetismo con fines de lucro está sancionado con privación de libertad de hasta cinco años, con o sin confinamiento, con o sin confiscación de bienes, o también con confinamiento por el mismo término, con o sin confiscación de bienes. Igualmente en la inducción de menores de edad a la prostitución se sanciona con privación de libertad hasta de cinco años (332).

L.- Aspectos coincidentes en las legislaciones prescridas.

En las legislaciones europeas presentadas existen puntos acordes en diferentes aspectos, en primer lugar en cuanto a la forma más o menos uniforme con que se penalizan las mismas acciones: excitar, favorecer, inducir y refener en la prostitución; por lo general la persona sometida por este tipo de acciones tiene que ser menor de veintidós años; en cuanto al sujeto agente, proxeneta, tiene que actuar de forma habitual, profesionalizada (333) y siempre buscando una última finalidad, el lucro (334). La pena a imponer oscila entre un mínimo de un mes y un máximo de ocho años de privación de libertad. En cuanto a las formas, medios y modos como desarrolla el proxeneta su criminal actividad se describen de manera amplia por algunas legislaciones como España, Francia e Italia y de manera muy resumida por otras como Austria que no consideran necesario exponer con gran detalle

el hacer criminal del proxeneta, pues la praxis y la jurisprudencia en su caso han fijado esa enorme gama de manifestaciones criminales propias de este sujeto, el proxeneta,

D.- El delito de proxenetismo en el Derecho Iberoamericano.

A.- Argentina.-

El C.penal de la República Argentina describe de manera detallada las acciones del proxeneta y las penaliza de forma severa. El artículo 125 dispone: " El que con ánimo de lucro o para satisfacer deseos propios o ajenos, promoviere o facilitare la prostitución o corrupción de menores de edad, sin distinción de sexo, aunque mediare el consentimiento de la víctima, será castigado: Primero, con reclusión o prisión de cuatro a quince años, si la víctima fuere menor de doce años; Segundo, con reclusión o prisión de tres a diez años, si la víctima fuere mayor de doce y menor de dieciocho; Tercero, con prisión de dos a seis años, si la víctima fuere mayor de dieciocho y menor de veintiuno.

Cualesquiera que fuese la edad de la víctima, la pena será de reclusión o prisión, desde diez a quince años, cuando mediare engaño, violencia, amenaza, abuso de autoridad o cualquier otro medio de intimidación o coerción, como también si el autor fuese ascendiente, hermano, marido, tutor o persona encargada de su educación o guarda o que hiciera con ella vida marital"(335). SOLER denomina estas úl-

finas conductas como proxenetismo agravado (336), frente al proxenetismo propio del artículo 126 que dispone: " Será reprimido con reclusión o prisión de cuatro a diez años, el que con ánimo de lucro o para satisfacer deseos ajenos, promoviere o facilitare la corrupción o prostitución de mayores de edad, mediando engaño, violencia, amenaza, abuso de autoridad o cualesquiera otros medios de coerción" (337). En estos dos artículos se observa como el legislador argentino desmenuza las acciones del proxeneta en razón de la edad de la víctima, medios empleados para conseguir su finalidad, así como también la relación del autor con su víctima en razón del vínculo biológico, civil, moral o legal y es de destacar también la dureza con que castiga estas acciones criminales ya que las penas oscilan entre un mínimo de dos años y un máximo de quince años. El legislador argentino no prevé para estos sujetos otro tipo de pena que no sea la de privación de libertad, porque supondrá que un profesional del crimen, como es el proxeneta, no merece otra consideración y porque la experiencia le habrá demostrado que estos sujetos lejos de enmendarse acrecientan su hacer criminal, razón por la cual los encierros cortos son inocuos.

B.- Bolivia.

El C. penal boliviano bajo la rúbrica de proxenetismo sanciona con privación de libertad de dos a seis años y multa de treinta a cien días al que para satisfacer deseos ajenos o con ánimo de lucro promoviere, facilitare o contri-

buyere a la corrupción o prostitución de persona de uno u otro sexo. Sanciona también con igual pena al que por cuenta propia o de tercero mantuviere una casa de prostitución. La pena antes señalada se aumenta de dos a ocho años si la víctima fuere menor de diecisiete años, si el hecho fuere ejecutado con ánimo de lucro, si mediare engaño, violencia o cualquier otro medio de intimidación o coacción (338). Este texto castiga la prostitución femenina y masculina, la cuantía de la pena se aumenta si la víctima es menor de edad, igualmente por las formas que se usen para llevar a cabo el delito. Las penas a aplicar son apropiadas.

C.- Brasil.-

El Código penal de este país castiga las acciones de atraer, inducir o facilitar la prostitución ajena así como impedir que se abandone ésta y mantener por cuenta propia o de terceros casa de prostitución, con penas privativas que oscilan entre uno y ocho años y multa. La pena se aplica en menor o mayor cuantía según la edad del sujeto pasivo, del parentesco que ligue al proxeneta y su víctima y de las formas, modos y medios empleados por el proxeneta para la consecución de sus fines (339). Actualmente en este país hay un nuevo código penal cuya entrada en vigor está suspendida y en cuanto se refiere al delito de proxenetismo la tipificación y penalización en este nuevo texto, artículos 250, 251 y 252, no introducen ninguna novedad excepto la rúbrica que corresponde a cada tipo penal (340).

D.- Colombia.

El Código penal colombiano que entró en vigor el 28 de enero de 1981, castiga en su capítulo V, Del proxenefismo, con penas que oscilan de uno a siete años de prisión, las acciones de inducción a la prostitución, consorcio a la prostitución y crea tres tipos cualificados en razón, primero, de la edad de la víctima, segundo, cuando la persona consorciada o inducida quede embarazada y tercero, si la conducta se realiza con el fin de llevar a la víctima al extranjero, las penas anotadas de aumentaran en estos casos de la tercera parte a la mitad (341).

E.- Costa Rica.

Bajo la rúbrica de proxenefismo el artículo 169 del C. penal de Costa Rica, castiga con prisión de dos a cinco años al que con ánimo de lucro o para satisfacer deseos ajenos promoviere o facilitare la prostitución de personas. Igualmente bajo la rúbrica de proxenefismo agravado el art. 170 eleva la cuantía de la pena de cuatro a diez años primero, cuando la víctima sea menor de dieciocho años; segundo, cuando mediere engaño, violencia etc., y tercero, por razón del parentesco entre el autor y la víctima (342).

F.- Cuba.

En su moderno Código penal publicado el 1º de marzo

de 1979, a diferencia de los textos anteriores (343) castiga únicamente la inducción al ejercicio de la prostitución, acción reprimida severamente con privación de libertad de tres a diez años (344).¹

G.- Chile.

El Código penal chileno de 1874 actualmente en vigor, se inspiró totalmente en el Código penal español de 1870, tanto es así que su artículo 367 tipifica las acciones del proxenetismo transcribiendo con gran similitud el texto español " El que habitualmente o con abuso de autoridad o confianza, promoviere o facilitare la prostitución o corrupción de menores de edad para satisfacer los deseos de otro" (345), exceptuando la parte relativa a las penas "sufrirá las penas de presidio mayor en cualquiera de sus grados (de cinco años y un día a veinte años) y multa de setenta a tres mil escudos" (346).¹

H.- República Dominicana.

Su código penal castiga la conducta del proxenetismo que favorece o facilita la prostitución de personas menores de dieciocho años con prisión correccional de tres meses a un año y multa. La pena se aumenta al doble si el proxenetismo está ligado por vínculos de parentesco con su víctima. También se señalan las inhabilitaciones a imponer según los casos (347).¹

I.- Ecuador.

Su código penal en los artículos 521 a 525 sanciona al proxeneta que atente contra las buenas costumbres excitando o favoreciendo el libertoaje y corrupción de menores, aumentando la pena si el menor no llega a doce años o si el proxeneta está ligado por vínculos señalados con la víctima. Igualmente sanciona al que reciba en su casa prostitutas para que abusen allí de su cuerpo, a no ser que tenga licencia para tal fin (348). En la actualidad se estudia un anteproyecto de Código penal que en un único artículo el 492 recoge y mejora notablemente la redacción de los actuales (349).

J.- Guatemala.

Su código penal bajo la rúbrica proxenetismo castiga con pena de multa las acciones de promover, facilitar o favorecer la prostitución de personas. Igualmente contiene figuras de proxenetismo agravado en razón de la edad de la víctima, parentesco, formas y modos de ejecución del delito, aumentando en estos casos la pena señalada en un tercio (350).

K.- Haití.

Su código penal castiga la conducta del proxeneta que excita, favorece o facilita habitualmente la prostitución

o corrupción de personas menores de veintiún años con penas de prisión de seis meses a dos años. Existe una figura cualificada en razón del parentesco que aumenta la pena a imponer (351).

L.- Honduras.

El código penal hondureño castiga la explotación o corrupción de menores con la pena de presidio menor en su grado máximo (dos años y un día a tres años) (352). Actualmente está en estudio un anteproyecto de Código penal y en lo que hace referencia a la figura que tratamos se modifica únicamente la cuantía de la pena a imponer, suavizándola (353).

LL.- México.

El código penal mexicano en capítulo y con rúbrica propia castiga las acciones del proxenetismo en las modalidades de explotar, inducir, facilitar medios o dirigir un prostíbulo con penas de seis a ocho años, aumentando la pena hasta diez años cuando la víctima sea menor de edad (354). Actualmente está en estudio un proyecto de código penal y en lo referente a este delito introduce dos novedades, una aumentando la pena y otra introduciendo una nueva figura, artículo 250: " Al que diere a sabiendas en arrendamiento, usufructo o habitación un edificio u otro local o cualquier parte de los mismos para explotar la

prostitución, se le sancionará con prisión de seis meses a dos años y multa (355).

M.- Nicaragua.

El código penal de esta república sanciona la conducta del proxeneta con penas que oscilan entre seis meses y diez años de privación de libertad si induce, promueve, auxilia la prostitución o se vale de maniobras engañosas, fraude, violencia, amenaza etc., la pena se gradúa en función de la edad de la víctima (356).

N.- Panamá.

El código penal panameño con capítulo y rúbrica propia "Del proxenetismo" castiga estas acciones con reclusión que oscila entre uno y seis años en razón de la edad de la víctima, del parentesco que le une al proxeneta, y de la forma, medios o modos que se utilicen para llevar a cabo las acciones tipificadas (357).

ñ.- Paraguay.

El código penal de este país castiga las acciones de promover y facilitar la prostitución con penitenciaría que oscila de diez meses a cuatro años en razón de la edad de la víctima y de la forma en que se cometan dichas acciones criminales (358).

O.- Perú.

El código penal peruano castiga al proxeneta que favorece la prostitución de personas menores de edad con penitenciaría no mayor de cinco años o prisión no menor de seis meses, pudiendo aumentarse tal sanción en razón de la habitualidad del proxeneta (359).

P.- Puerto Rico.

El código penal de Puerto Rico bajo los epígrafes "proxenetismo", "rufianismo", "comercio de personas" castiga las acciones de promover y facilitar la prostitución de personas mayores de dieciocho años o la entrada o salida de una persona mayor de dieciocho años para dedicarla a la prostitución, con penas de uno a cinco años (360).

Q.- El Salvador.

El código penal de El Salvador sanciona al proxeneta que promueva o favorezca la prostitución de una persona menor de dieciocho años con prisión de seis meses a dos años, esta pena se aumentará en razón de que la víctima sea menor de catorce años y también por la forma como se realicen tales acciones y en razón al parentesco entre proxeneta y víctima. Igualmente con pena de uno a tres años se castiga la acción de mantener casa de lenocinio, si en

la misma se explota la prostitución de menores (361).

R.- Uruguay.

El código penal de esta república no regula el delito de proxenetismo, existe una ley especial que lo tipifica y sanciona de manera muy detallada. El artículo 274 del C. penal último párrafo dice: " Que comete el delito de proxenetismo y se halla sujeto a las penas respectivas el que ejercitare alguno de los hechos previstos por la ley especial de 27 de mayo de 1927" (362). La ley citada dice en su artículo 1º, que toda persona de uno u otro sexo, que explote la prostitución de otra contribuyendo a ello en cualquier forma con ánimo de lucro, aunque haya mediado el consentimiento de la víctima, será castigada con dos a ocho años de penitenciaría. En el resto del articulado la mencionada ley prevé el endurecimiento de la sanción en virtud de la edad de la víctima, parentesco y medios empleados en la consecución de los fines. Igualmente regula el procedimiento de expulsión o rechazo de proxenetas extranjeros (363).

S.- Venezuela.

El código penal venezolano castiga con prisión de uno a seis años al proxeneta que facilite o favorezca la prostitución de alguna persona, pudiendo aumentarse esta sanción si la víctima es menor de edad (364). Actualmente es-

fá en estudio un proyecto de código penal venezolano que enjuicia de manera más clara las acciones del proxeneta y crea un tipo cualificado en virtud de la edad de la víctima (365).

T.- Apreciaciones generales sobre el proxenetismo
en los códigos penales iberoamericanos.

En una primera observación se evalúa sin duda el grado de uniformidad de las acciones tipificadas y penalizadas en los códigos penales de los países iberoamericanos. Más tarde es de destacar que en lo referente a las sanciones a imponer al proxeneta la unidad ya no es la misma. Los códigos penales de algunos países como Argentina y Chile castigan estas acciones con penas de larga duración, otros como la República Dominicana y Guatemala actúan con mucha mayor benevolencia a la hora de reprimir este tipo de delitos, una forma intermedia de penalizar estas conductas es la empleada por los códigos penales de Bolivia y Costa Rica, criterio que nosotros asumimos en razón de que estas penas de privación de libertad son las más adecuadas para reprimir estas criminales acciones ya que su duración ni excede ni se queda corta y puede ayudar en este lapso adecuado a la rehabilitación del sujeto-agente. En cuanto a la influencia histórico-jurídica que han recibido estos países, se observa claramente el ascendiente que ha tenido España en la elaboración del articulado relativo al delito de proxe-

nefismo, tomando como base códigos como el penal de 1870 (366), la reforma a este mismo texto penal por ley de 21 de julio de 1904 (367), los códigos penales de 1928 (368), 1932 (369), 1944 (370) así como el texto actual (371). Algunos países como Venezuela en la elaboración de su actual proyecto de código penal (372) asumen de manera muy concreta el contenido del hacer jurídico español. Lo ideal en este aspecto sería que se aunasen esfuerzos para reprimir acciones criminales como el delito de proxenetismo, que reúne unas características similares en todos estos países que por sus vínculos culturales, geográficos, económicos y hasta políticos están en disposición de formar un bloque compacto con que atacar de manera eficaz este tipo de delitos. Confiamos que la iniciativa de elaborar un Código penal Tipo para los países de habla española y portuguesa llegue a culminar de manera total su proyecto y que la tipificación de delitos como el que nos ocupa sea asumida de manera total por cada uno de los países miembros de la comunidad iberoamericana (373).

~312~

NOTAS AL CAPITULO SEGUNDO

- (1) La difama de las grandes "madames" de Paris comparece ante los tribunales, en El País, 14 enero 1981; Descubierta una presunta organización de trata de blancas, en El País, 27 febrero 1981; Prostitución ante las cámaras en Italia, en El País, 11, 14, 17 y 19 marzo 1981; Prácticas de prostitución en una agencia de señoritas de compañía, en El País, 17 febrero 1980; Clausurado un salón de masajes por prostitución encubierta, en El País, 10 junio 1980.
- (2) BASSERMAN, ob.cit. 12.
- (3) Prostituzione, en Enciclopedia Italiana, cit. 336-337.
- (4) MORAGAS, ob.cit. 122.
- (5) Humberto SALVADOR, Esquema sexual, Zig-zag, Santiago de Chile, 1939, 286.
- (6) El Corán, cit. Sura 24, 33.
- (7) DUFOUR, ob.cit. II, 643.
- (8) Hans von HENTIG, El gángster, traducción y notas de José María Rodríguez Devesa, Espasa Calpe, Madrid, 1965, 164.
- (9) EL MISMO, ob.cit. 167; Mariano TUDELA, Biografía de la prostitución, Ferma, Barcelona, 1962, 171.
- (10) Descubierta una red de trata de blancas en Barcelona, en El País, 15 abril 1981.
- (11) Véanse folios 32 ss. y nota (9), al cop. primero.
- (12) Raimundo de MIGUEL, Diccionario etimológico latino, reimpresión, Impresora Moderna, Montevideo, 1930, 167.
- (13) S^a TS, 16 febrero 1976.

- (14) Audiencia de Madrid, Sala Especial de Apelaciones y Revisiones, Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social, S^a n.º 161, 6 mayo 1977, y S^a n.º 172, 6 mayo 1977.
- (15) Fiscalía del Tribunal Supremo, Circulares relacionadas con la Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social, Publicaciones Avella, Madrid, 1972, 168.
- (16) Audiencia de Madrid, S^a n.º 172, 6 mayo 1977.
- (17) S^a TS 30 abril 1970.
- (18) S^a TS 30 abril 1978.
- (19) S^a TS 15 abril 1974.
- (20) Publio CUIDIO DASON, Arte de Amar, traducción de Vicente Marco Miranda, Editorial Cervantes, Barcelona, 1927, 34 ss.
- (21) Publio CUIDIO DASON, Los Amores, traducción de Vicente Díez de Tejada, Editorial Cervantes, Barcelona, 1927, 176 ss.
- (22) JUSTINIANO, Cuerpo del derecho civil romano, a doble texto, traducción de Hildelfonso L. García del Corral, VI, tercera parte, Novelas, tipografía de Enrique Redondo, Barcelona, 1898, 79 ss.
- (23) DUFUR, ob.cit. I, 104.
- (24) EL MISMO, ob.cit. I, 104.
- (25) EL MISMO, ob.cit. I, 105.
- " (26) Juan RUIZ, Arcipreste de Hita, Libro del buen amor, 3^a ed., Espasa Calpe, Buenos Aires, 1943, 57 ss.
- (27) EL MISMO, ob.cit. 145.

- (28) EL MISMO, ob.cif. 146.
- (29) EL MISMO, ob.cif. 146.
- (30) EL MISMO, ob.cif. 163.
- (31) EL MISMO, ob.cif. 168, y véase además DUFOR, ob.cif.
II, Cap. XLII.
- (32) Fernando de ROUAS, La Celestina, 3ª ed., Espasa Calpe,
Buenos Aires, 1946, 30.
- (33) EL MISMO, ob.cif. 35.
- (34) EL MISMO, ob.cif. 59.
- (35) EL MISMO, ob.cif. 113-
- (36) EL MISMO, ob.cif. 142.
- (37) DUFOR, ob.cif. II, 759 ss.
- (38) José DELEITO Y PIÑUELA, La mala vida en la España de
Felipe IV, Espasa Calpe, Madrid, 1948, 69 ss.
- (39) EL MISMO, ob.cif. 69.
- (40) EL MISMO, ob.cif. 70.
- (41) EL MISMO, ob.cif. 70.
- (42) EL MISMO, ob.cif. 71.
- (43) EL MISMO, ob.cif. 72.
- (44) EL MISMO, ob.cif. 72-73.
- (45) Véase sección de anuncios en El País y otros diarios
nacionales; Avisos en Radio Nacional de España, sobre
desapariciones de muchachas de edades comprendidas en-
tre trece y dieciseis años con una frecuencia prácticamen-
te diaria.
- (46) María MOLINER, Diccionario de uso español, II, Gredos,
Madrid, 1980, 1068.

- (47) DUFOUR, ob.cif. II, 96-97.
- (48) Véase Juan del ROSAL, La personalidad del delincuente, en la técnica penal, Valladolid, 1953, 51 ss. y José María STAMPA BRAUN, La ideas penales y criminológicas de L.A. Seneca, Valladolid, 1950, 123 ss.
- (49) S^a TS 3 octubre 1974.
- (50) MOLINER, ob.cif. 1068.
- (51) S^a TS 17 noviembre 1978.
- (52) Véanse S^{as} TS 22 abril 1977, 3 mayo 1977 y 18 mayo 1977.
- (53) Véanse Ley de vagos y maleantes de 4 agosto 1933, su reglamento de 3 mayo 1935 y modificaciones a la citada ley de 23 noviembre 1935 y 4 mayo 1948; Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social de 4 agosto 1970 y la reforma por Ley 77/1978, de 26 diciembre, de modificación de la Ley de Peligrosidad y Rehabilitación Social y de su reglamento. ("B.O.E." de 11 enero 1979).
- (54) Véanse Eugenio CUELLO CALON, Derecho penal, II, parte especial, 14^a ed., revisado y puesto al día por César Camargo Hernández, Bosch, Barcelona, 1980, 670 ; Isaias SANCHEZ-TEJERINA, Derecho penal español, II, parte especial, 5^a ed., Madrid, 1950, 360 ss.; Antonio QUINTANO RIPOLLES, Curso de derecho penal, II, Revista de Derecho Privado, Madrid, 1963, 369 ss. y Francisco MUÑOZ CONDE, Notas a la traducción española de JESCHER, tratado de derecho penal, I, Bosch, Barcelona, 1981, 85.
- (55) Véase José ANTON ONECA, Derecho penal, I, parte general, Madrid, 1949, 590 y S^{as} TS 28 septiembre 1963; 6 diciem-

bre 1963; 22 marzo 1968; 30 abril 1970; 20 diciembre 1971; n.º 600, 12 abril 1973; n.º 606, 12 abril 1973; 17 diciembre 1973; 15 abril 1974; 8 mayo 1974; 30 diciembre 1974; 17 octubre 1975; 20 noviembre 1975; 9 febrero 1976; 16 febrero 1976; 27 marzo 1976.

(56) S^{as} TS 9 noviembre 1972 y 5 febrero 1974.

(57) S^a TS 27 febrero 1978.

(58) TUDELA, ob.cit. 170 ss.

(59) S^{as} TS 22 junio 1976 y 30 enero 1973; véase JFSCHER, I, 75-76.

(60) S^{as} TS 21 diciembre 1971; 8 febrero 1972 y 9 febrero 1972.

(61) Véanse S^{as} TS 22 mayo 1970; n.º 600, 12 abril 1973; n.º 606, 12 abril 1973 y 29 mayo 1973 y S^{as} Audiencia de Madrid n.º 175, 7 mayo 1977; n.º 206, 11 mayo 1977 y n.º 25, 20 enero 1978.

(62) S^a TS 8 marzo 1975.

(63) S^{as} TS 19 septiembre 1969; 2 junio 1972; 6 junio 1972; 9 noviembre 1972; 12 abril 1973; 24 junio 1974; 2 junio 1976; 12 mayo 1978 y 4 octubre 1978.

(64) S^a TS 17 octubre 1975.

(65) Rafael ACOSTA PATIÑO, Criminología de la prostitución, realidad actual, Madrid, 1979, 140.

(66) Armand MERGEN, La prostitución, en Sexualidad y crimen, traducción de Enrique Gimbernat Ordeig, Reus, Madrid, 1969, 169.

(67) A partir de la reforma del Código penal de 1963, el TS

y fallado en casación dieciocho o veinte aproximadamente causas criminales por rufianismo, causas que se han ido citando a lo largo de este trabajo. Véase ACOSTA PATIÑO, ob.cif. Cap. XIII, Análisis de 46 entrevistas realizadas con mujeres que se dedicaron a la prostitución, 177 ss.

(68) BERNALDO DE QUIROS y LLAMAS AGUILARIEDO, ob.cif. 313.

(69) MERGEN, ob.cif. 176.

(70) Scipio SIGHELE, Le crime á deux, 10ª ed., Paris, 1910, 139 ss.

(71) Rafael ACOSTA PATIÑO, Prostitución: Análisis de los aspectos más sobresalientes, (tesis inédita) presentada en el Instituto de Criminología de la Universidad Complutense de Madrid, Facultad de Derecho, Madrid, 1976, 192.

(72) Marcel SACOTTE, La prostitución, Fontanella, Barcelona, 1969, 73.

(73) Wolf MIDDENBORFF, Estudios sobre la delincuencia en el tráfico, traducción de José Belloch Zimmermann, Espasa Calpe, Madrid, 1976, 21.

(74) Maryse CHOISY, Psicoanálisis de la prostitución, Hormé, Buenos Aires, s.f., 57.

(75) MERGEN, ob.cif. 176.

(76) EL MISMO, ob.cif. 175.

(77) Sªs TS n.º 670, 22 marzo 1970 y 22 junio 1976.

(78) Audiencia de Madrid, Sª n.º 205, 11 mayo 1977.

(79) ACOSTA PATIÑO, Criminología ..., ob.cif. 140 ss.

(80) MERGEN, ob.cif. 175.

- (81) Antonio BERISTAIN, Medidas penales en derecho contemporáneo, Reus, Madrid, 1974, 69.
- (82) La medida cuarta se cumplirá en establecimiento adecuado a la personalidad del sujeto peligroso. Estos establecimientos se organizarán y mantendrán con absoluta separación de los demás penitenciarios. Conforme al art. tercero de la Ley 77/1978, de 26 de diciembre, de modificación de la Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social y de su Reglamento ("B.O.E." de 11 enero 1979).
- (83) Art. Cuarto: "También podrán ser declarados en estado peligroso y sometidos a las correspondientes medidas de seguridad y rehabilitación social los condenados por tres o más delitos en quienes, por los demás circunstancias que en ellos concurren se aprecie habitualidad criminal". Ley 77/1978, de 26 de diciembre, cit.
- (84) Las medidas primera y segunda del art. 5º de la Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social se cumplan conforme a lo dispuesto en el art. tercero de la Ley 77/1978, de 26 de diciembre, cit.
- (85) BERISTAIN, ob.cit. 68.
- (86) Se cumplirá en establecimientos adecuados a la personalidad del sujeto, conforme a lo dispuesto en el art. tercero de la Ley 77/1978, de 26 de diciembre, cit.
- (87) Véase nota anterior.
- (88) MERGEN, ob.cit. 175.
- (89) EL MISMO, ob.cit. 176.
- (90) Heinz MATTES, Problemas de derecho penal administrativo, traducción y notas por José María Rodríguez Devesa, Revista de Derecho Privado, Madrid, 1979, 239 ss.

- (91) Código penal alemán, § 181a.
- (92) ACOSTA PATIÑO, Criminología ... ob.cif. Cap. XI, 137 s.
- (93) Código penal austríaco, 1 enero 1975, § 216.
- (94) Codice penale svizzero, 1974, art. 201, 1º.
- (95) Proyecto de C.penal argentino, presentado por José PECO, Universidad Nacional de la Plata, 1942, art. 195.
- (96) Anteproyecto de C.penal argentino, presentado por Sebastian SOLER, Buenos Aires, 1960, art. 171.
- (97) Carlos FONTAN BALESTRA, Las reformas al código penal, Abeledo Perrot, Buenos Aires, 1968, 128.
- (98) Código penal boliviano, 1973, art. 322.
- (99) Código penal brasileño, 1940, art. 230.
- (100) Código penal brasileño, sancionado el 21 de octubre de 1969, vigencia suspendida, art. 253.
- (101) Anteproyecto de C. penal colombiano, Bogotá, 1974, Cap. V, Del proxenetismo, arts. 323 a 325.
- (102) Proyecto de C.penal colombiano, Bogotá, 1976, Cap. V, Del proxenetismo, arts. 406 a 411.
- (103) Código penal Colombiano, Bogotá, 1937, Cap. VI, Del proxenetismo, arts. 327 a 332.
- (104) En la descripción de este tipo penal, rufianería, se incorporan elementos propios del delito de proxenetismo "ánimo de lucrarse" con lo cual dificulta el destino de entre estas dos complicadas conductas.
- " (105) Proyecto de C.penal colombiano, Bogotá, 1978, art. 449.
- (106) Véanse folios 160, 161 y 163.
- (107) Código penal colombiano, en vigor 28 enero 1981, Cap. V, Del proxenetismo, arts. 308 a 312.
- (108) Código penal de Costa Rica, 1970, art. 171.

- (109) Código penal ecuatoriano, art. 501.
- (110) EL MISMO, art. 500.
- (111) Anteproyecto de C. penal ecuatoriano, 1969, art. 493.
- (112) Código penal de Guatemala, 1973, art. 193.
- (113) C. penal mexicano, 3 agosto 1931, ed. 1943, (4) art. 207.
- (114) Proyecto de C. penal mexicano, 1963, art. 249.
- (115) Código penal de Nicaragua, 1974, art. 203.
- (116) Código penal de Perú, ed. 1974, art. 207.
- (117) El estudio penal y criminológico del proyecto oficial de C. penal de 1967 para Puerto Rico fue dirigido por Manuel LOPEZ REY y ARRUJO, y publicado por la comisión de derecho civiles, San Juan, 1967.
- (118) Código penal de Puerto Rico, 1974, art. 110, letra b).
- (119) Código penal de El Salvador, 1973, art. 210.
- (120) Nos encontramos frente a un tipo penal demasiado abigarrado, en contradicción con nuestra definición de rufián folio 163 ss. ya que los hijos y los padres en determinadas circunstancias también pueden "vivir en todo o en parte del producto de la prostitución" y como se aprecia, no por ello son rufianes. El concepto de rufián ha de matizarse como allí anotamos.
- (121) Proyecto de C. penal venezolano, 1967, art. 320.
- (122) Por nuestra parte somos de la opinión de que los países de América de habla española y portuguesa deben denominarse por el nombre que procede si no ya de la

(4) Utilizamos la edición (ed) al citar algunos códigos penales en razón de haber consultado últimas ediciones de éstos, en las que se reconocen las modificaciones y nuevas disposiciones que han experimentado, a lo largo de los años los textos originales vigentes.

lengua si al menos de la Península que contribuyó con su aporte cultural al desarrollo de estos países, pues los de auténtico origen latino son Italia, España, Portugal, Francia, Rumanía y algún Cantón Suizo.

(123) Comisión redactora para el Código penal tipo para Latinoamérica, IX reunión plenaria, documento, ponencia de la comisión Centro-americana sobre delitos contra el pudor y la libertad sexual, Cap. IV, Art. XVII, Santiago de Chile, 1-10 marzo 1975.

(124) Ernesto SEELIG, Tratado de criminología, traducción por José María Rodríguez Devesa, Instituto de estudios políticos, Madrid, 1958, 125 ss.

(125) Véase ACOSTA PATIÑO, Criminología..., ob.cit. cap. XI.

(126) Código penal español, texto revisado de 1963; véase además nota (53) al Cap. segundo.

(127) El artículo sexto, de la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social de 4 de agosto de 1970, publicada en el B.O.E. del 6 de agosto de 1970, dice: "Las medidas de seguridad se aplicarán a los sujetos declarados en estado peligroso, de la forma siguiente: 1º "... a) ... b) ... 2º A los rufianes y proxenetas, ...". Pero, mediante ley 77/1978, de 26 de diciembre, de modificación de la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social y de su reglamento, publicada en el B.O.E. de 11 de enero de 1979, entre otras cosas se dispone, "artículo primero. Uno ... Tres. Se suprimen: a) la referencia a "rufianes y proxene-

tas" y a establecimiento de "custodia" en el número dos del artículo sexto; es decir, que a partir del 11 de enero de 1979, las medidas de seguridad no se aplicarán a rufianes ni a proxenetas, o sea, que únicamente se les aplicarán las penas señaladas en el C.p. y en la cuantía que el texto fije (arts. 452 bis a) a 452 bis g), a la correspondiente conducta.

- (128) Véase para una mejor información y comprensión de la evolución de estas leyes especiales, José María RODRIGUEZ DE VESA, Derecho penal, parte general, 7ª ed., Madrid, 1979, 918 ss.; BÉRISTAIN, ob.cif.; Enrique E. BELTRAN BALLESTER y otros, en Peligrosidad Social y medidas de seguridad, Valencia, 1974; BARBERO SANTOS, ob.cif. y Juan TERRADILLOS BASCO, Peligrosidad social y estado de derecho, Akal, Madrid, 1981.
- (129) Código penal español de 1870, art. 456, p. 2ª.
- (130) Código penal, anotado y concordado por Eugenio Cuello Calón, Bosch, Barcelona, 1934, art. 433, p. 2ª, ulf.
- (131) Código penal español de 1944, art. 431, p. 2ª, ulf.
- (132) Véanse folios 160, 161 y 163.
- (133) Alejandro GROIZARD y GÓMEZ DE LA SERNA, El Código penal de 1870 concordado y comentado, D, Salamanca, 1893, 181.
- (134) Código penal español de 1822, Tit. VII, Cap. II, arts. 535 a 542.
- (135) Los rufianes de Cervantes, "El rufián dichoso" y "El rufián viudo", con un estudio preliminar y notas de Joaquín Hazañas y la Rúa, Sevilla, 1906; Miguel de "

CERVANTES SAANEDRA, Doveias ejemplares, Rinconete y Cortadillo, Espasa Calpe, Madrid, 1938; Lope de UEGA, El rufián castrucho, Editora Nacional, Madrid, 1969; José DELEITO y PIÑUELA, La mujer, la casa y la moda, Espasa Calpe, Madrid, 1966; Francisco de QUEVEDO, El buscón, Emiliiano Escolar editor, Madrid, 1975 y VALBUENA PRAT, La vida española en la edad de oro, Barcelona, 1943.

- (136) Jerónimo de BARRIONUEVO, Apisos, 4 tomos, Madrid, 1892.
- (137) El proyecto de Código criminal de 1830, estudio preliminar y edición por J.R. CASABO RUIZ, Murcia, 1978.
- (138) El proyecto de Código criminal de 1831, cif.
- (139) El proyecto de Código criminal de 1834, estudio preliminar y edición por J.R. CASABO RUIZ, Murcia, 1978.
- (140) Anteproyecto de Código penal de 1870.
- (141) Anteproyecto de Código penal de 1938 de F.E.T. y de las J.O.N.S., estudio preliminar y edición por J.R. CASABO RUIZ, Murcia, 1978.
- (142) El proyecto de Código penal de 1939, estudio preliminar y edición por J.R. CASABO RUIZ, Murcia, 1978.
- (143) Proyecto de ley orgánica de Código penal, BOG. Congreso de los Diputados, I Legislatura, Serie A: Proyectos de ley, num. 108-I, del 17 de enero de 1980.
- (144) Por ejemplo, el reglamento de vagos y maleantes de 3 de mayo de 1935 concretaba los conceptos del modo siguiente: "Son rufianes o proxenetas los que se dedican habitualmente a la trata de blancas, explota -

ción de mujeres públicas, perversión de menores o fomento de la prostitución, contraviniendo los preceptos gubernamentales y sanitarios establecidos al efecto", Apartado A del artículo 1º.-

- (145) CUELLO CALON, II, 8ª ed. 1952, 548.
- (146) EL MISMO, 549.
- (147) EL MISMO, 549.
- (148) EL MISMO, 549.
- (149) Véase José María RODRIGUEZ DEDESA, Derecho penal, parte especial, 8ª ed., Madrid, 1980, 205, 210 y 211 y SOLER, III, 311 ss.
- (150) CUELLO CALON, II, 8ª ed. 1952, 551.
- (151) SANCHEZ-TEJERINA, II, 306.
- (152) Francisco BERMEJO BERMEJO, La prostitución y otros delitos afines, en Boletín del Ilustre Colegio de Abogados de Madrid, nums. 3 y 4, Madrid, 1971, 435 s.
- (153) EL MISMO, 641.
- (154) José ANTON ONECA y J.A. RODRIGUEZ MUÑOZ, Derecho penal, II, Madrid, 1949; SANCHEZ TEJERINA, II y QUINTANO RIPOLLÉS, II.
- (155) Ley de vagos y maleantes de 4 de agosto de 1933, artículo 2º: " Podrán ser declarados en estado peligroso, y sometidos a las medidas de seguridad de la presente ley: Primero " ..." Segundo " Los rufianes y proxenetas".
- (156) Hoy Capítulo VI, al desaparecer el capítulo VI Adulterio, texto refundido conforme a la Ley 44/1971 de 15 noviembre.

- (157) Véase nota (127) al Cap. Segundo.
- (158) Fiscalía del Tribunal Supremo, ob.cit. 168.
- (159) LA MISMA, 169.
- (160) LA MISMA, 121.
- (161) LA MISMA, 22.
- (162) LA MISMA, 22.
- (163) Audiencia de Madrid, S^a núm. 9, 19 marzo 1977.
- (164) RODRIGUEZ DEDESA, p.E., 207.
- (165) Véase folio 161.
- (166) Véanse las modificaciones de la Ley sobre peligrosidad y rehabilitación social y su reglamento, Ley 77/1978, de 26 de diciembre (B.O.E. 11 enero 1979),
- (167) Artículo cuarto, Ley 77/1978, de 26 de diciembre, de modificación ... cit.
- (168) Audiencia de Madrid, S^a núm. 31, 24 marzo 1977.
- (169) Audiencia de Madrid, S^a núm. 36, 28 marzo 1977.
- (170) Audiencia de Madrid, S^a núm. 85, 21 abril 1977.
- (171) Audiencia de Madrid, S^a núm. 121, 29 abril 1977.
- (172) Audiencia de Madrid, S^a núm. 161, 6 mayo 1977.
- (173) Audiencia de Madrid, S^a núm. 226, 13 mayo 1977.
- (174) ACOSTA PATIÑO, Criminología ..., ob.cit. 139 ss.
- (175) Audiencia de Madrid, S^a núm. 233, 17 mayo 1977.
- (176) Audiencia de Madrid, S^a núm. 245, 18 mayo 1977.
- (177) Audiencia de Madrid, S^a núm. 270, 20 mayo 1977.
- (178) Audiencia de Madrid, S^a núm. 256, 20 mayo 1977.
- (179) Audiencia de Madrid, S^a núm. 47, 31 marzo 1977.
- (180) Véase nota (127) al Cap. Segundo.

- (181) Véanse folios 185 ss .
- (182) Véase nota (144) al Cap. Segundo.
- (183) Modificado mediante Ley 77/1978, de 26 de diciembre, cif., artículo tercero.
- (184) Audiencia de Madrid, S^a núm. 76, 20 abril 1977.
- (185) Audiencia de Madrid, S^a núm. 120, 29 abril 1977.
- (186) Audiencia de Madrid, S^a núm. 119, 29 abril 1977.
- (187) Audiencia de Madrid, S^a núm. 131, 3 mayo 1977.
- (188) Audiencia de Madrid, S^a núm. 175, 7 mayo 1977.
- (189) Véase art. 452 bis c) del C.p. español.
- (190) Audiencia de Madrid, S^a núm. 205, 11 mayo 1977.
- (191) Audiencia de Madrid, S^a núm. 206, 12 mayo 1977.
- (192) Audiencia de Madrid, S^a núm. 222, 13 mayo 1977.
- (193) Véase nota (156) al Cap. segundo.
- (194) Véase nota (127) al Cap. segundo.
- (195) Hemos requisado, estudiado y extraído sentencias de la jurisprudencia criminal, edición oficial, Colección legislativa de España, Ministerio de Justicia, desde el año 1963 hasta el 1979 inclusive.
- (196) Véase folio 163 ss.
- (197) S^a TS 10 diciembre 1974.
- (198) S^a TS 6 de junio 1977 y 18 mayo 1974.
- (199) S^a TS 29 mayo 1973.
- (200) S^a TS 29 mayo 1973.
- (201) Véanse S^{as} TS 30 enero 1973; 18 mayo 1974; 8 marzo 1975; 22 abril 1976; 20 mayo 1976 y 22 junio 1976.
- (202) S^a TS 12 abril 1973

- (203) S^a TS 8 febrero 1972.
- (204) S^a TS 21 diciembre 1971.
- (205) Véanse folios 35 ss.
- (206) Tifo Macio PLAUTO, Epídico, traducción de José Velasco García, IV, Prometeo, Valencia, s.f. 12 ss.
- (207) EL MISMO, 36.
- (208) EL MISMO, 38.
- (209) Teodoro MOMMSEN, El derecho penal romano, II, traducción de Pedro Dorado Monfiero, La España Moderna, Madrid, 1898, cap. III.
- (210) El Digesto de Justiniano, III, versión castellana por A. d'Ors, F. Hernández-Tejero, P. Fuenfieseca y otros, Editorial Aranzadi, Pamplona, 1968, 682.
- (211) EL MISMO, 682.
- (212) EL MISMO, 682.
- (213) EL MISMO, 685.
- (214) EL MISMO, 690.
- (215) EL MISMO, 691.
- (216) EL MISMO, 692.
- (217) EL MISMO, 684.
- (218) EL MISMO, 680.
- (219) EL MISMO, 681.
- (220) EL MISMO, 683.
- (221) EL MISMO, 681.
- " (222) EL MISMO, 686.
- (223) EL MISMO, 682.
- (224) Novísima Recopilación, cit., XII, Tit. XXVII, Ley V, D. Carlos IV, por ced. de 29 de marzo de 1798 y El

Digesto ... cit. 682.

- (225) Convenio para la represión de la trata de personas y de la explotación de la prostitución ajena, Adoptado por resolución de 2 de diciembre de 1949 por la Asamblea General de la O.N.U.
- (226) Marco Valerio MARCIAL, Epigramas eróticos, traducción del latín de F. Sempere, Valencia, 1910, 120.
- (227) EL MISMO, 131 ss.
- (228) Concilio de Elvira, en Colección de cánones de la Iglesia Española, III, cit. 48.
- (229) EL MISMO, 47.
- (230) EL MISMO, 94.
- (231) EL MISMO, 48.
- (232) JUSTINIANO, Cuerpo del derecho ..., VI, cit. 79 ss.
- (233) EL MISMO, 80.
- (234) G. de VALDEAVELLANO, ob.cit., 177.
- (235) Fuero Juzgo, cit. 59.
- (236) Véase folio 241.
- (237) Fuero Juzgo, cit. Cap. XVII y XVIII.
- (238) Concilio de Elvira, en Colección de cánones, cit. III, 95 ss.
- (239) El Fuero de Baeza, edición de Jean Boudil, Van Goor Zonen, La Haya, 1962, 108.
- (240) Véase folio 67 ss.
- (241) El Fuero de Cuenca, edición crítica, con introducción y apéndice de Rafael de Urefia y Smeñaud, Tipografía de Archivos, Madrid, 1930, Ley CCLXXI.

- (242) El Fuero de Coria, estudio histórico-jurídico por José Maldonado y Fernández del Torco, Instituto de estudios de la administración local, Madrid, 1949, 374.
- (243) Salvador UIADA Y VILLASECA, Código penal reformado de 1870, con las variaciones introducidas en el mismo por la ley de 17 de julio de 1876 concordado y comentado, 4ª ed., III, Madrid, 1890, 140, " Considerando que en vano se arguye que semejante interpretación es contraria al texto del artículo 334 (459 de nuestro código) que se refiere tan sólo al proxeneta o corruptor, porque si el que no ejecuta más que un acto de seducción personal y directa, sin valerse de un agente intermediario, está excluido de la sanción legal de dicho artículo, esta exención legal no tiene ya razón de ser, y por consiguiente deja de existir, cuando, interviniendo una circunstancia evidentemente más culpable, recurre el seductor a la mediación de un tercero para conseguir el logro de sus propios deseos; en tal caso, como quiera que el seductor coopera a la ejecución del hecho, es obvio que no puede menos de convertirse en cómplice del proxeneta o corruptor y de incurrir, por ende, en la responsabilidad criminal del artículo 334 del Código penal (459 de nuestro código) ...; pero creemos que lo será como coautor, por haber inducido directamente al corruptor a ejecutarlo ..."
- (244) El Fuero de Derviesca y El Fuero Real, por Juan Sanz García, Imprenta el castellano, Burgos, 1927, 358.

- (245) Los Códigos españoles concordados y anotados, VII, Imprenta de la publicidad, Madrid, 1850, Introducción VII.
- (246) Las Siete Partidas, del rey don ALFONSO EL SABIO, co- tejadas con varios códigos antiguos, por la Real Aca- demia de la Historia, III, Imprenta real, Madrid, 1807, 665.
- (247) Las Siete Partidas, cit. 665 ss.
- (248) Las Siete Partidas, cit. 666 ss.
- (249) Novísima Recopilación, cit., Tit. XXVII, Ley I, 422.
- (250) Novísima Recopilación, cit., Tit. XXVII, Ley I, 422.
- (251) RCUAS, ob. cit. 49.
- (252) Novísima Recopilación cit., Tit. XXVII, Ley II, 423.
- (253) Novísima Recopilación cit., Tit. XXVII, Ley LII, 423.
- (254) ANTON ONECA, ob. cit. 56.
- (255) Miguel de CERVANTES SAAVEDRA, El Ingenioso Hidalgo don Quijote de la Mancha, II, Nueva edición crítica por Francisco Rodríguez Marín, Atlas, Madrid, 1947, 170 ss.
- (256) Francisco RODRIGUEZ MARIN, Notas en El Ingenioso Hidal- go ..., II, cit. 173.
- (257) Novísima Recopilación, cit., Tit. XXVII, Ley V, 423.
- (258) Decretos Del Rey Don Fernando VII, cit. II, 153.
- (259) Código penal español de 1822, Cap. II, arts. 535 a 542.
- (260) Luis COUSINHO MAC IVER, La influencia española en la codificación penal iberoamericana, en Doctrina penal, De-palma, Buenos Aires, Enero-marzo 1981, 6 ss.

- (261) Véase Luis RODRIGUEZ RAMOS, La pena de galeras en la España moderna, en Anuario, 1978, 259 ss. y Felix SEVILLA Y SOLANAS, Historia penitenciaria española (la galera), Segovia, 1917.
- (262) ANTON OBECA, I, 46.
- (263) Juan SOTO, Gufa secreta de Galicia, Al-Borak, Madrid, 1976, 176, y véase El País, 21 noviembre 1980.
- (264) Proyecto de Código penal español de 1821, presentado a las Cortes, Imprenta de D, Mateo Repullés, Madrid, 1821, arts. 537 ss.
- (265) EL MISMO, arts. 537 ss.
- (266) Véanse artículos 535, 536, 537, 538, 539, 540, 541 y 542 del C. penal español de 1822.
- (267) Código penal español de 1848, art. 367.
- (268) Joaquín Francisco PACHECO, El Código penal concordado y comentado, III, 3ª ed., Madrid, 1867, 142 ss.
- (269) Véanse arts. 537 ss. del Proyecto de Código penal de 1821, cif.
- (270) Código penal español reformado de 1850, Establecimiento tipográfico de S. Saunague, Madrid, 1850, art. 367.
- (271) Anteproyecto de Código penal de 1870, arts. 437 ss.
- (272) JUDERIAS, La trata ..., ob. cif. 5 ss.
- (273) Véase Anteproyecto de Código penal de 1870, art. 440.
- (274) JUDERIAS, Recueil des lois ..., ob. cif. 1 ss.
- .. (275) Código penal de 1870, art. 459.
- (276) Véase Ley de 21 de julio de 1904, Artículo único. "Los arts. 456, 459 y 466 del C. penal quedan redactados del

modo siguiente:

Art. 456 "..."

Art. 459 "..."

Art. 466 "...".

- (277) Véase art. 459 del Código penal de 1870.
- (278) Véase Ley de 21 de julio de 1904, cit.
- (279) Código penal de 1928, arts. 608, 609 y 610.
- (280) Código penal de 1928, Cap. IV, arts. 777 y 778.
- (281) Código penal de 1932, edición oficial, exposición de motivos, 5.
- (282) Véase art. 437 del Anteproyecto de Código Penal de 1870.
- (283) Código penal de 1932, arts. 433 núms. 2º, 3º y 4º y 440, núms. 1º y 2º.
- (284) Anteproyecto de Código penal de 1870, art. 440, 1º.
- (285) Véanse art. 367 Código penal de 1848 y art. 459 Código penal de 1870.
- (286) Véanse arts. 536, 537, 539 y 541 Código penal de 1822.
- (287) Véase Ley de Vagos y Maleantes de 4 de agosto de 1933, artículo 2º, núm. 2º.
- (288) Véase art. 440 Código penal 1932 y art. 431 Código penal 1944.
- (289) Código penal 1944, art. 439, párrafo último.
- (290) Código penal "texto revisado de 1963", B.O.E. 8 abril 1963, Tif. IX, Cap. VII, arts. 452 bis a) ss.
- (291) Antonio QUINTANO RIBOLLES, Comentarios al código penal, 2ª ed., renovada por el autor y puesta al día en

textos jurisprudenciales y bibliográficos por Enrique Gimbernat Ordeig, Editorial revista de derecho privado, Madrid, 1966, 827 ss.

- (292) En igual sentido Juan del ROSAL; M. COBO; G. RODRIGUEZ MOURILLO; B.F. CASTRO, Código penal con jurisprudencia, concordancias y comentarios, Madrid, 1964, 563 s.
- (293) La cuantía de la multa se ha visto aumentada de 20.000 a 100.000 pesetas en el C.p. texto refundido conforme a la Ley 44/1971, 15 noviembre.
- (294) Véase art. 456, segundo, último, reformado por Ley de 21 de julio de 1904.
- (295) Véanse folios 265 ss.
- (296) La cuantía de la multa se ha visto aumentada de 20.000 a 400.000 pesetas en el C.p. texto refundido conforme a la Ley 44/1971, 15 noviembre.
- (297) Véanse arts. 452 bis a), b), c), d) del Código Penal texto revisado de 1963.
- (298) Code pénal français, soixante douzième édition, Dalloz, Paris, 1977-78, arts. 334 y 335.
- (299) L. 20 febbraio 1958, n. 75, Abolizione della regolamentazione della prostituzione e lotta contro lo sfruttamento della prostituzione altrui, art. 3
- (300) Pascuale FIORE, Trafado de derecho penal internacional, Imp. de la Revista de legislación, Madrid, 1880, 98, ss.
- (301) RODRIGUEZ DEDESA, P.G., 715.
- (302) Código penal español, texto revisado de 1963, Cap. VIII.

- (303) Código penal español, texto revisado de 1963, art. 452 bis g).
- (304) RODRIGUEZ DEDESA, P.E., 211.
- (305) EL MISMO, P.E., 211.
- (306) Code Pénal français, arts. 334 y 335.
- (307) Estudio sobre la trata, 32, citado por José María Rodríguez Devesa, en Derecho Penal, P.E., 210.
- (308) RODRIGUEZ DEDESA, P.E., 210.
- (309) Proyecto de Código criminal de 1830, cif.
- (310) José Ramón CASADO RUIZ, en Estudio preliminar a El proyecto de Código criminal de 1830, cif., 26 ss.
- (311) El Proyecto de Código criminal de 1831 de Sainz de Andino, cif., Cap. 7º, Sec. 4º, arts. 547 y 548.
- (312) El proyecto de Código criminal de 1834, cif. Tif. X arts. 269, 270 y 271.
- (313) Anteproyecto de Código penal de 1938, cif., Tif. X, Cap. II, art. 411, 2º, 3º y 4º y Cap. III, art. 418.
- (314) Proyecto de Código penal de 1939 cif., Tif. XI, Cap. II, art. 414 y Cap. IV art. 426.
- (315) Proyecto de Ley Orgánica de Código penal de 17 de enero de 1980, cif., Tif. III, Cap. IV, arts. 211 a 216.
- (316) Rafael ACOSTA PATIÑO, Proxenetismo y prostitución en el Proyecto de Código penal, en UA, 23 octubre 1980.
- (317) Véase folios 160 ss.
- (318) Véase folio 171.

- (319) Código penal alemán (Alemania Democrática), 12 enero 1968, & 132.
- (320) Código penal alemán && 180a y 181.
- (321) Véase folio 161 ss.
- (322) Código penal austriaco, 1º enero 1975, && 213, 214 y 215.
- (323) Code pénal français, arts. 334-335.
- (324) Véase folio 286 ss.
- (325) Código penal de Holanda, en Colección de las Instituciones Políticas y Jurídicas de los pueblos modernos, XI, imp. de Enrique Maroto y hno., Madrid, 1894, art. 250, segundo.
- (326) Derecho penal inglés, en Colección de las Instituciones Políticas y Jurídicas de los pueblos modernos, XI, imp. de Enrique Maroto y hno., Madrid, 1894.
- (327) Véase L. 20 febbraio 1958, n. 75, cit., art. 3 ss.
- (328) Véase folio 286 ss.
- (329) Código penal portugués, anotado con prefacio do professor doutor Belezza dos Santos, Coimbra, 1968, arts. 405 y 406.
- (330) Código penal sueco, 12 enero 1965, art. 7.
- (331) Codice penale svizzero, 1974, arts. 198, 199, 200, 201 y 202.
- " (332) Código penal de la RSFSR, Moscú, 1968, artículos 226 y 210.
- (333) Véase JESCHECK, I, 75 y 76.
- (334) Véase folio 161.

- (335) Código penal argentino, ed. 1973, art. 125.
- (336) SOLER, III, 319 y 311.
- (337) Código penal argentino, ed. 1973, art. 126.
- (338) Código penal boliviano, 1973, art. 321.
- (339) Código penal de Brasil, 1940, arts. 227, 228 y 229.
- (340) Código penal de Brasil, 1969 vigencia suspendida,
arts. 250, 251 y 252.
- (341) Código penal colombiano de 1980, ed. de Federico Es-
trada Veléz, Edijus, Medellín, 1980, arts. 308, 309 y
310.
- (342) Código penal de la República de Costa Rica de 1970,
arts. 169 y 170.
- (343) Código de defensa social de la República de Cuba de
1936, art. 489.
- (344) Código penal de la República de Cuba, Ley nº 21, 1 de
marzo de 1979.
- (345) Código penal español de 1870, art. 459.
- (346) Código penal de Chile, ed. 1974, art. 367.
- (347) Código penal de la República Dominicana, ed. 1974,
arts. 334 y 335.
- (348) Código penal ecuatoriano, ed. 1953, art. 521 a 525.
- (349) Anteproyecto de Código penal para Ecuador, 1969,
art. 492.
- (350) Código penal de Guatemala, 27 de julio de 1973, arts.
188, 189 y 190.
- (351) Código penal de Haití, 1936, art. 441.
- (352) Código penal de Honduras, ed. 1946, art. 441.

- (353) Anteproyecto de Código penal de Honduras, 1969,
art. 149.
- (354) Código penal de México, ed. 1948, arts. 206, 207 y
208.
- (355) Proyecto de Código penal mexicano de 1963, arts. 249
y 250.
- (356) Código penal de Nicaragua, 3 mayo 1974, arts. 200,
201 y 202.
- (337) Código penal de Panamá, ed. 1967, arts. 295 y 296.
- (358) Código penal de la República del Paraguay y leyes
complementarias, ed. 1975, arts. 322 ss.
- (359) Código penal de Perú, ed. 1974, art. 206.
- (360) Código penal de Puerto Rico, ed. 1975, art. 110.
- (361) Código penal de El Salvador, 13 febrero 1973, arts.
208, 209 y 210.
- (362) Código penal de la República Oriental de Uruguay,
concordado y anotado por Juan B. Caballero, Montevideo,
1968, 178, art. 274, párrafo último.
- (363) Ley de 27 de mayo de 1927, n° 8.080, de la República
Oriental de Uruguay.
- (364) Código penal de Venezuela, ed. 1964, art. 382, último.
- (365) Proyecto de Código penal venezolano de 1967, arts.
318 y 319.
- (366) Código penal español de 1870, art. 459.
- " (367) Ley 21 julio 1904, mediante la cual se modifican los
arts. 456, 459 y 466 del C. penal español de 1870.

- (368) Código penal español de 8 de septiembre de 1928, arts. 608, 609 y 610.
- (369) Código penal español reformado de 27 de octubre de 1932, art. 433, 2º, 3º y 4º.
- (370) Código penal español, texto refundido de 23 de diciembre de 1944, art. 431, 2º, 3º y 4º.
- (371) Código penal español, texto revisado de 1963, arts. 452 bis a), b), c) y d).
- (372) Proyecto de Código penal venezolano de 1967, arts. 318, 1º, 2º, 3º y 4º y 319.
- (373) Véase Código penal Tipo para Latinoamérica, Parte general, I, antecedentes, textos anotados, ponencias y acuerdos; II, Actas; III, Actas; materiales publicados bajo la dirección de Francisco Grosolia, Editorial Jurídica de Chile, Santiago de Chile, 1973.

CAPITULO TERCERO

PRIMERA PARTE: EL BIEN JURIDICO PROTEGIDO EN EL DELITO DE PROXENETISMO. LAS BUENAS COSTUMBRES Y LA LIBERTAD SEXUAL INDIVIDUAL.

I.- Sistema del Título IX del Código penal español.

A.- Planteamiento del esquema legal.

El Título IX del C. penal español estructura bajo la rúbrica "De los delitos contra la honestidad" un conjunto de preceptos legales que integran su contenido, dentro de la cual se encuentra el Capítulo VI (1), el "Delito de proxenetismo" (2) objeto de nuestro estudio (3).

B.- Reflexiones sobre el Título en general.

La ley penal protege bienes jurídicamente valorados (4), con otras palabras la norma jurídica viene a ser, el reconocimiento de un valor (5) socio-cultural, sentido y querido, por lo general, por la comunidad; y, esta protección la lleva a cabo a través de sus disposi-

ciones enunciando conductas que estima reprochables por afectar a dichos bienes. Así, la búsqueda del bien jurídico tiene una sobresaliente importancia como criterio ordenador en la clasificación de los delitos (6) y precisamente el delito en estudio es de aquellos que tiene por objeto de ataque no sólo un bien jurídico protegido sino una pluralidad de intereses estatales (7) y por lo mismo la clasificación debe operar con el interés jurídico de más relevancia (8), a efectos de hacer más visible esa medida de antijuridicidad y pena (9) que es su consecuencia lógica. Siguiendo este pensamiento, en cuanto que el bien jurídico ayuda a ordenar y clasifica en orden al interés jurídico de más relevancia (10), iniciaremos nuestro estudio en la propia ley penal, en el C. penal, pues esta localización, esta delimitación nos ofrecerá una amplia comprensión en la determinación del contenido de cada supuesto típico (11), es decir, es un importante instrumento de interpretación (12). De su contenido emerge claramente que la conducta en estudio está tipificada en el Título IX "Delitos contra la honestidad", Capítulo VI "Delitos relativos a la prostitución". Es pues, el valor honestidad (13), según el legislador, el que se pretende proteger. Pero a nuestro entender la expresión legal de honestidad (14) sirve únicamente para significar una pluralidad de bienes jurídicos que siendo en realidad distintos entre sí, mantienen todos ellos una relación con la vida sexual, y por ello son encuadrables sistemáticamente bajo aquella deno-

minación formal y genérica; o sea, honestidad, en sentido del Título, es un nombre genérico que no engendra ningún objeto de tutela típica, es una especie de condensador de los bienes jurídicos protegidos.

II.- Consideraciones sobre el nombre legal "honestidad".

Este nombre legal "honestidad", posiblemente obedezca al ascendiente que sobre el legislador moderno han ejercido nuestros clásicos del derecho penal. VIADA Y VILLASECA considera que bajo la denominación de delitos contra la honestidad, objeto de este Título IX, se comprenden todos aquellos actos impúdicos que, a la vez que atentan contra la moral y las buenas costumbres, tienden a perturbar el orden social, relajando los vínculos de familia u ofendiendo el pudor con hechos de grave escándalo y trascendencia ..., cada uno de los cuales es objeto de un capítulo (15).

III.- El bien jurídico protegido en el Capítulo VI del Tit. IX del C. penal no es la "honestidad" en sentido estricto.

" Consideramos que el objeto de protección, "honestidad" que el C. penal vigente destaca en su Título IX del Lib. II, no es hoy, y concretamente en el campo de nuestro trabajo, el objeto de ataque y por ende el de protección jurídica,

en cuanto dice relación al delito de "proxenefismo". Y no lo es si nos conducimos conforme a la significación semántica y política moderna de la palabra "honestidad".

IV.- Diferentes acepciones sobre "honestidad".

A.- La Real Academia de la lengua.

"Honestidad" conforme al diccionario de la Real Academia de la lengua española ha de vincularse a la modestia, compostura, decencia y moderación de la persona, acciones y palabras (16). Se tiene por persona honesta aquella que es incapaz de engañar, defraudar o apropiarse de lo ajeno (17); decente, recatada y razonable (18).

B.- La literatura jurídico-española.

La doctrina no ha logrado pulir y presentar de manera homogénea la significación auténtica de este término impreciso y ambiguo (19); es decir, en su elaboración no ha habido un acuerdo sobre principios mínimos, que deben tenerse en cuenta a la hora de hacer una formulación jurídica, ofreciendo además de las consonancias semánticas, las manifestaciones sociológicas del mismo en ese determinado momento. La significación de honestidad, citada arriba y que nosotros ideológicamente consideramos válida, fue en su día corroborada por RODRIGUEZ DE VESA: "honestidad, es

equivalente a pudor, recato, compostura y moderación en la persona, acciones y palabras" (20).

Veamos pues, aunque de manera limitada las significaciones de este término "honestidad" en la doctrina, para informarnos mejor de lo difícil que ha sido su ubicación en un contexto universal y único. CUELLO CALON considera que la palabra honestidad ha de emplearse como equivalente a moralidad pública (21). PUIG PEÑA, prefiere darle una representación más generosa cuando dice: "efectivamente, la palabra honestidad tiene dos acepciones: una amplia, equivalente a recato, honradez, buena compostura, etc. y otra más restringida, de moral sexual" (22). DEL ROSAL considera que a la palabra honestidad, que usa el Tif. IX, hay que darle un sentido amplio equivalente a la moderación, ponderación, compostura, modestia, etc. con que hay que comportarse tanto en público como en privado; desde el punto de vista sexual y de las buenas costumbres (23). CEREZO MIR considera que la honestidad debe ser entendida como un orden moral sexual (24). Esta última concepción de la honestidad es la que ha propuesto y viene sosteniendo la doctrina dominante al propugnar que los delitos contra la honestidad atacan la llamada moral sexual, entendida como aquella parte del orden moral que limita, por razones éticas, las manifestaciones del instinto sexual contrarias a una pacífica convivencia dentro de una colectividad (25). Con tonalidad similar se pronuncian SAINZ CANTERO (26) y BOIX REIG (27).

C.- La literatura ibero-americana.

En Ibero-américa este concepto tampoco goza de uniformidad. FONTAN BALESTRA considera que es conveniente clarificar este término para evitar confusiones sobre el mismo, ya que todavía en algunos círculos de cultura, "honestidad" se identifica con el concepto físico de virginidad y que su verdadera representación debe de medirse desde el ángulo del recato, el pudor o castidad (28). SOLER la define de manera plástica al poner en descubrimiento los elementos negativos de este concepto de esta forma: "es preciso que se trate de una mujer honesta, y tal no es aquella que no tiene una conducta adecuada a esa virtud: salidas nocturnas, tratos poco decorosos con varios hombres, abandono de la casa paterna, frecuentación o permanencia en casa de amigos o de lugares de dudosa moralidad" (29). Para MUÑOZ honestidad, "es un estado moral de inexperiencia o de contaminación sexual" (30).

En Colombia tanto la doctrina como la jurisprudencia de forma tácita, han venido aceptando por "honestidad" la definición formulada por PEREZ: "la honestidad es una buena fama de recato, apartamiento del tráfico erótico, dedicación a la maternidad, fidelidad a un hombre, discreción en las relaciones con los demás" (31).

En México, la doctrina más difundida, considera que el origen del pudor (término empleado como sinónimo de honestidad) hay que explicarlo siguiendo la huella de algunos postulados: 1º. Como los que sostienen que el pudor se ori-

gina como acto de defensa contra el riesgo de la naturaleza. 2º. Los que señalan como origen del pudor femenino, la intervención de factores religiosos y de magia en armonía con otros biológicos. 3º. Los que hacen derivar el pudor del estado de virginidad de la mujer, por lo que, la pérdida de ésta significa la quiebra del pudor (32); y ciertamente todavía en algunos lugares la virginidad es un preciado atributo elevado al dogma inalterable de honestidad (33); de tal modo, que la mujer desprovista de ella, si no es casada, viuda o divorciada sufre honda depreciación moral, aun cuando la doncellerz se haya perdido por causas no sexuales (34).

Este abigarrado abanico de interpretaciones y conceptos no coincidentes en la significación de honestidad, nos llevaría, de continuar espigando en los pueblos de lengua castellana, a presentar un mufrido trabajo de erudición sobre la significación y aplicación de esta palabra, pero tendríamos que hacerse un estudio no solamente en el orden semántico sino también en orden a la idiosincrasia de cada pueblo, tema que no cabe en nuestras limitadas pretensiones.

D.- La jurisprudencia del Tribunal Supremo.

La jurisprudencia del T.S. a lo largo de muchas decenas de años, consideró oportuno vincular las manifestaciones de vida honesta, en la mujer a efectos de presumir la doncellerz o virginidad (35). Juicio a nuestro entender desvinculado de la realidad social, porque a lo largo de la

historia la mujer no siempre se ha comportado de manera recatada, ni tampoco ha optado por posturas de mojigatería, y por ello no podemos a sensu contrario, sostener que ha perdido su doncellidad o virginidad. También puede suceder, como muy bien ha hecho notar algún sector de la doctrina, que hay vírgenes impúdicas, y más que eso, moralmente corrompidas, porque su conducta da lugar a escándalo; porque ejecutan contactos sexuales anormales, salvando así la integridad del himen; porque trafican de otras maneras con su cuerpo, buscando satisfacciones sexuales, económicas, o posiciones más favorables en la existencia social, cuando no se convierten en lucrativas alcabuelas que facilitan la perversión de las demás (36). Posteriormente el T.S. matizando más el concepto consideró: "que el sentido jurídico-penal del vocablo honestidad hace relación a la moralidad en el orden sexual de la mujer seducida y, del mismo modo la doncellidad se presume siempre que no conste lo contrario" (37). Continuando con esta pauta interpretativa del término honestidad, el T.S. niega haber lugar al recurso: "por ausencia de honestidad en la mujer sujeto pasivo porque se ha declarado probado ser de vida honesta y buenas costumbres" (38). El repertorio jurisprudencial se enriquece y actualiza al considerar "buenas costumbres" como equivalente de honestidad y así se incorpora: "pues basta que ésta sea de vida honesta y buenas costumbres" (39). El mosaico de que se sirve el T.S. para interpretar este término ha sido variado, generoso y en ocasiones ha aceptado: "mujer

de vida honesta, aquella de quien no se puede decir que ha vivido una vida moral sexual perversa"(40).

V.- La "honestidad" a que se refiere el Título IX del libro II del C. penal vincula comportamientos afines con las buenas costumbres y la libertad sexual individual.

Como se observa fácilmente, la "honestidad" que genéricamente trata el Título IX del Lib. II del C. penal, es un concepto que vincula unos comportamientos diferentes a los del delito de "proxenetismo" y de otra parte la "honestidad" sexual que aquí protege está también irremisiblemente vinculada a una etapa cronológica de la evolución biológica en la mujer, cosa que no sucede en el delito de "proxenetismo". Para que esa "honestidad" en la mujer objeto de tutela jurídica-penal prospere o se considere, tiene la víctima que haber cumplido doce años (41) y no haber llegado a la mayoría de edad, hoy, dieciocho años (42), y esto porque durante este lapso de vida la "honestidad" tiene un contenido normativo diferente, es decir, se considera, estima y acepta su vulnerabilidad. La mujer durante este periodo de tiempo comienza a tomar conciencia física, intelectual y moral de la función de su sexo y por ello todavía no posee la experiencia debida para proteger su sexualidad de los ataques que a diario le promueven individuos poco respetuosos de la libertad sexual individual. Así lo que se protege

durante este estadio, no es en sí la "honestidad" sino la protección y conservación de esa honestidad, protección que la mujer adquiere por el hecho de asumir un comportamiento racional de conformidad con unos conceptos morales y culturales imperantes en el grupo social a que pertenece.

VI.- Requisitos mínimos que integran el concepto de "honestidad".

Resulta así que la "honestidad" a que se refiere el Título IX del Libro II del C. penal está dirigida a un cierto número de mujeres; a aquellas que reúnan un mínimo de condiciones biológicas, psíquicas y ético-culturales.

Biológicas, porque si no se tiene esa edad cronológica apta para la vida sexual (43), estaríamos ante un delito diferente como por ejemplo, corrupción de menores, violación, etc. Por el contrario, si la edad fuese superior, nos encontraríamos ante un delito de estupro, violencia carnal, etc.

Psicológicas, porque durante este periodo de vida (44) la mujer por su falta de madurez o conocimientos de la vida sexual es generalmente inexperta y por lo mismo fácil de engañar.

Éticas, por cuanto responde a unos conceptos morales tradicionales, mediante los cuales el legislador estima junto a los culturales el valor y necesidad de protección

que ese concepto honestidad merece en un determinado círculo de sociedad y tiempo. El conjunto de concepciones éticas, morales, sociales, culturales, o religiosas, posee en la configuración de los delitos contra la honestidad una relevancia tan importante y significativa que, en ocasiones, los tipos legales respectivos no pueden ser correctamente explicados sin ellas en sus fundamentos y fines (45).

VII.- Pluralidad de bienes jurídicos protegidos en el Capítulo VI del Tít. IX del Lib. II del C. penal.

Lo que el legislador se propone proteger en el Capítulo VI, del Tít. IX del Lib. II del C. penal, no es la "honestidad" en el sentido en que la hemos estudiado y presentado, sino otros valores (como la moral sexual) que demandan protección en sociedades civilizadas y sensibilizadas ante ciertos tráficos criminales e inhumanos que se han venido desde tiempos pretéritos ejerciendo por individuos que no merecen otro calificativo que el de auténticos criminales (46).

VIII.- Sistema del Capítulo VI "Delitos relativos a la prostitución".

" Examinado con detalle el nombre jurídico del Título IX "Delitos contra la honestidad" y descartada la posibilidad de aceptar como -bien jurídico protegido- "la honestidad"

en cuanto hace relación a los delitos tipificados en el capítulo VI, procede ahora presentar en su conjunto las conductas que tipifica y castiga este capítulo y a continuación determinar cuáles de ellas se refieren exclusivamente a la conducta en estudio -proxenefismo- y a partir de ahí continuar con el análisis del bien jurídico protegido.

La reforma del C. penal español, ordenada por Ley de Bases de 23 de diciembre de 1961 y llevada a cabo en el Decreto de 24 de enero de 1963, introdujo en el contenido de dicho cuerpo legal un nuevo capítulo "Delitos relativos a la prostitución" que era el VII (hoy VI) del Título IX "Delitos contra la honestidad" del Libro II.

El citado capítulo, integrado por los artículos 452 bis a) a 452 bis f) del texto actual del código (texto oficialmente promulgado por decreto de 28 de marzo de 1963), además de ser el producto de procesos jurídicos escalonados, aislados, su tipología, en cierto modo, provoca confusión y da lugar a supuestos fácticos de difícil diferenciación (46).

Para desglosar que acciones de las tipificadas en el actual capítulo VI, son las genuinas de proxenefismo, es conveniente analizar la doctrina y la jurisprudencia del T.S. y lo haremos siguiendo un orden cronológico, que nos permita conocer la evolución en la clasificación de los delitos relativos a la prostitución.

A.- La doctrina.

En 1963 año en que se promulgó esta reforma penal, se ofrece el primer trabajo sobre la misma. BUENO ARUS presenta el capítulo "Delitos relativos a la prostitución" de la siguiente manera: a) Proxenetismo, y dentro de este primer apartado considera tres modalidades que corresponden a conductas descritas en los artículos 452 bis a) y 452 bis b); b) proxenetismo con coacción o engaño, y dentro de este segundo apartado presenta dos modalidades que corresponden a conductas descritas en los artículos 452 bis a) y 452 bis b); c) trata de blancas, y dentro de este apartado presenta hasta cuatro modalidades que corresponden a las conductas descritas en los artículos 452 bis a) y 452 bis b); d) lenocinio, aquí describe las cuatro modalidades que corresponden a conductas descritas en el artículo 452 bis d); e) rufianismo, artículo 452 bis c) y por último f) abandono moral, artículo 452 bis e) donde distingue dos supuestos por medio de conductas omisivas (46).

La clasificación que acabamos de presentar, aun advirtiéndolo, como lo advierte su autor (49) desdobra excesivamente la figura central -proxenetismo- en a) proxenetismo; b) proxenetismo con coacción o engaño (a esta figura la más reciente doctrina la denomina "celestinaje") (50), y d) lenocinio; lo que a nuestro entender no aclara el panorama a efectos de calificación penal de las citadas figuras, se hace más propicio al confusionismo que se advierte tanto

en la literatura como en la jurisprudencia del Tribunal Supremo. Pero esto no es óbice para reconocer esta primera aproximación como muy positiva en un campo tan dispar y gris.

Posteriormente al comentar en segunda edición el Código penal, texto revisado de 1963, QUINTANO RIPOLLES ofrece una clasificación que en primer lugar denomina, prostitución punible, tipificada y penada en los artículos 452 bis a) y bis b); en segundo lugar, rufianismo, tipificado y penado por el artículo 452 bis c); en tercer lugar, figuras de favorecimiento, tipificadas y penadas en el artículo 452 bis d) y, por último prostitución o corrupción omisiva, tipificada y penada en el artículo 452 bis e) (51). Esta clasificación ajustada en un todo al texto legal, de momento no nos ofrece ninguna novedad que pueda suscribirse.

PUG PÉÑA al estudiar los "Delitos relativos a la prostitución" y con esta denominación en primer plano, ofrece la clasificación siguiente: a) cooperación a la prostitución de mayores de edad, artículo 452 bis a); b) el proxenetismo de mayores de edad tiene en el código dos formas, artículo 452 bis a) núms. 2º y 3º; la lucha contra la prostitución: delitos relacionados con la prostitución, 1º. los dueños y servidores de prostíbulos, art. 452 bis d); 2º. arrendamiento de prostíbulos, art. 452 bis d) y 3º. El rufianismo; cooperación de menores: modalidades del delito de corrupción de menores, artículo 452 bis b), 1º, 2º, 3º y

42, y finalmente, la pasividad ante la corrupción de menores, artículo 452 bis e) (52). Esta descripción obedece más a una presentación sistemática del capítulo que a un estudio pormenorizado de las conductas que él mismo tipifica y sanciona.

Del ROSAL presenta los "Delitos relativos a la prostitución" siguiendo un orden cronológico y sistemático de las disposiciones y ofreciendo además los aspectos generales y un esquema de las variedades delictivas más sobresalientes del capítulo en estudio (53).

Aunque la literatura hispana en este sector concreto del C. penal, no es muy pródiga, porque como se observará en este trabajo son contados los autores que dedican algunos renglones al delito de proxenetismo, espigando en las variadas y muy ricas aportaciones de otros sectores del derecho penal hemos encontrado un trabajo "La prostitución y otros delitos afines" estudio que desguaza de una manera muy particular el capítulo VII (54) "Delitos relativos a la prostitución" trabajo que no solamente peca de minuciosidad sino que los ubica y clasifica de manera caprichosa, ajena no solamente de la doctrina y de la jurisprudencia sino de la realidad, realidad que ha venido clasificando y denominando estas conductas en su correspondiente lugar y con su correspondiente nombre (55).

La doctrina dominante en la materia (56), la que suscribe MUÑOZ CONDE: " para un estudio somero de las distintas figuras recogidas en el capítulo VII (57), podemos seguir

la clasificación de RODRIGUEZ DEUESA" (58), la suscribe igualmente RODRIGUEZ RAMOS, " que pueden esquematizarse del siguiente modo a efectos de su posterior análisis, siguiendo a RODRIGUEZ DEUESA" (59). Nosotros también la asumimos, pero no en su totalidad, porque consideramos que la conducta que allí se denomina "Celestinaje" (60) debe incluirse entre las propias del proxenetismo, pues una de las acciones, que a menudo utiliza este personaje es: el engaño, contenido en el núm. 2º del artículo 452 bis a) del C. penal. Por otra parte hemos considerado que el término clásico castellano "Celestina" es sinónimo de "proxenetismo" (61) en consecuencia las acciones que nosotros consideramos propias de configurar el delito de proxenetismo, son las tipificadas y castigadas en un primer lugar en el art. 452 bis d); delito de los denominados propios o especiales (62) y cuyo análisis sobre esta particularidad realizaremos al tratar del sujeto activo. El citado precepto dispone: "serán castigados con las penas de prisión menor, multa de 20.000 a 400.000 pesetas y, en sus respectivos casos, con las inhabilitaciones señaladas en los artículos anteriores.

1º El dueño, gerente, administrador o encargado del local, abierto o no al público, en el que se ejerza la prostitución u otra forma de corrupción, y toda persona que a sabiendas participe en su financiamiento.

En las mismas penas, en su grado mínimo, incurrirá toda persona que, a sabiendas, sirviera a los mencionados fines en los referidos locales.

2º Los que dieran o tomaren en arriendo un edificio u otro local, o cualquier parte de los mismos, para explotar la prostitución o corrupción ajenas".

En un segundo lugar, lo que consideramos como un tipo privilegiado (63) de proxenetismo por la edad (menores de veintitrés años), artículo 452 bis b), "Incurrirán en las penas de prisión menor en sus grados medio y máximo, inhabilitación absoluta para el que fuere autoridad pública o agente de ésta y especial para el que no lo fuere y multa de 20.000 a 100.000 pesetas:

1º "..."

2º El que para satisfacer los deseos deshonestos de un tercero facilitare medios o ejerciere cualquier género de inducción en el ánimo de menores de veintitrés años, aun contando con su voluntad.

3º El que mediante promesas o pactos, aun con apariencia de lícitos, indujere o diere lugar a la prostitución de menores de veintitrés años, tanto en territorio español como para conducirles con el mismo fin al extranjero.

4º El que con cualquier motivo o pretexto ayude o sostenga la continuación en la corrupción o la estancia de menores de veintitrés años en casas o lugares de vicio".

Y en tercer lugar, lo que consideramos como un tipo cualificado de proxenetismo por la edad (mayores de veintitrés años), artículo 452 bis a). "Incurrirán en las penas de prisión menor en su grado máximo, multa de 20.000 a 100.000 pesetas e inhabilitación absoluta para el que fue-

re autoridad pública o agente de ésta y especial para el que no lo fuere.

1º "..."

2º (Celestinaje) El que por medio de engaño, violencia, amenaza, abuso de autoridad u otro medio coercitivo determine, a persona mayor de veintitrés años, a satisfacer deseos deshonestos de otra".

B.- El Tribunal Supremo.

El T.S. ha venido, como es lógico, presentando su propia estructura en cuanto hace relación a las diversas conductas tipificadas y penadas en el Capítulo VI. Por su conformación junto con otras que señalaremos oportunamente, cabe destacar la ofrecida en la sentencia de 10 de octubre de 1973. " El artículo 452 bis del C.penal establece distintos tipos de diversa gravedad del delito de prostitución.

1º) En el apartado a) se castiga con las más severas sanciones de las establecidas en este artículo: la cooperación, protección o recluta de la prostitución; el determinar a mayores de veintitrés años a satisfacer deseos deshonestos de un tercero o retener a una persona en prostitución o tráfico immoral.

2º) En el b), descendiendo la cuantía de la pena, se sanciona: el promover, favorecer o facilitar la prostitución o corrupción de menores de veintitrés años o inducirlos a satisfacer deseos deshonestos de un tercero; realizar la

inducción por pactos o promesas aparentemente lícitos o sostener la continuación o corrupción de estos menores en casas o lugares de vicio.

32) En el c) tipifica a los que vivieran a expensas de la persona o personas cuya prostitución explota (rufianismo).

42) El d) considera punibles a los dueños, gerentes, administradores, encargados de local en el que se ejerza la prostitución o cualquiera forma de corrupción, se financie, o sirva a los mencionados fines en los locales; y a los que dieran o tomaren en arriendo un local para explotar la prostitución o corrupción.

52) El e) configura la prostitución o "corrupción omisiva".

Esta tipología, que en cierto modo, provoca confusiónismo y da lugar a supuestos fácticos de difícil diferenciación, aparte algún anómalo contrasentido en la extensión de la pena, suele encuadrarse doctrinalmente: Los apartados a) y b) en la prostitución punible verdaderamente dicha, subdivisible en: prostitución de mayores de veintifréis años el primero y de menores de veintifréis años el segundo, en facetas de prostitución o corrupción; los del c) en la configuración del "rufianismo"; los del d) en facetas de "mero favorecimiento" y los del e) en supuestos de "prostitución por omisión" (64). Como puede observarse esta clasificación no ofrece ningún tipo de denominaciones en cuanto hacen relación a los tipos estudiados, con la excepción del art. 452 bis c) "rufianismo" y el art. 452 bis e) "corrupción omisiva". Esta descripción que no ofrece otra novedad que

la antes enunciada, es la sustentada por un sector de la doctrina (65), pues no debe olvidarse que el mentor de dicha clasificación fue magistrado del T.S., Sala 2ª.

En la sentencia de 17 de diciembre de 1973 el T.S. ya denomina a las acciones del artículo 452 bis b) núm. 2ª por el nombre que la doctrina dominante (66) le asigna: proxenetismo. En sentencia de 19 de noviembre de 1976 el T.S. declara que la sistemática del Capítulo VII (67) no fue totalmente afortunada ni tampoco congruente la penalización de las distintas conductas con la diversa gravedad de las específicamente definidas en el Código, con lo cual existen límites o fronteras tan indecisos y borrosos entre unas figuras y otras que, en ocasiones, se hace sumamente dificultosa la tarea de acoplar o subsumir, dentro de unos u otros preceptos, los supuestos fácticos que la praxis cotidiana defiera (...). El artículo 452 bis a) núm. 2ª se refiere al proxenetismo (...) y el artículo 452 bis d) a las casas de cita, lo único seguro es que éste último precepto se refiere al llamado proxenetismo localista ... (68). Como se observa, la jurisprudencia del T.S. y la doctrina dominante (69) son unánimes en denominar las conductas descritas en el artículo 452 bis d) de proxenetismo.

Una vez deslindado el contenido del Capítulo VI del Tit. IX del Lib. II del C. penal, y como resultado de dicho deslinde, se puede establecer en primer término que el art. 452 bis d) constituye el tipo básico del delito de proxenetismo, además este deslinde se ajusta al criterio de la

doctrina dominante (70) así como también a la jurisprudencia del T.S. que lo corrobora de manera clara, amplia y reiterada (71). Nos queda entonces por analizar y presentar cual es el bien jurídico tutelado por esta norma penal -artículo 452 bis d)- para lo cual tenemos que examinar, además de los antecedentes histórico-jurídicos ya presentados (72) el Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956 (73), señalando que a su vez este Decreto-Ley se inspira parcialmente en el Convenio Internacional de la O.N.U. (74) según se desprende de la lectura del preámbulo del C.penal (75), así pues el mencionado artículo 452 bis d) tiene su precedente en dichas normas generales como lo ponen de manifiesto la jurisprudencia del T.S. (76) y la doctrina (77). Con los antecedentes antes mencionados podemos sostener que el bien jurídico protegido en el artículo 452 bis d) son las buenas costumbres (78), en cuanto el legislador pretende defender la moral social (79) atacando con este instrumento jurídico la semilla perniciosa para la moral pública (80).

IX.- Tipo básico del delito de proxenatismo.

Las buenas costumbres.

De los antecedentes y lectura del art. 452 bis d)(81), se comprende que el objeto de protección son "las buenas costumbres", en cuanto entendemos y aceptamos por "buenas costumbres" aquel acervo hereditario compuesto de normas culturales, aquel patrimonio social formado por los valores

máspreciados por la colectividad, que se ven atacados y contradichos en su permanencia por la acción criminal del proxeneta. Y el hecho de regentar, administrar o encargarse de un local donde se ejerza la prostitución lleva en sí un elemento psicológico mediante el cual se incita al libertinaje. De esta manera el ataque va dirigido a herir esos sentimientos colectivos del grupo a que pertenece la víctima o víctimas de los traficantes del honor sexual ajeno.

Este tráfico anormal, propio de personas sin escrúpulos, ávidas como algunas aves nocturnas de sangre joven e inocente y deseosas únicamente de acrecentar sus arcas mediante la corrupción y prostitución de personas, lesiona y pone en grave peligro, valores éticos y morales de la sociedad en que habitan.

1.- Las buenas costumbres como bien jurídico protegido.

1.- En las Leyes recopiladas.

Estas consideraciones de orden sociológico, de que las acciones del proxeneta lesionan las buenas costumbres, han sido recogidas de forma expresa en Cédulas reales: " ..., por lo que su fealdad desdice del honor característico de mis Tropas" (82). Como se aprecia, esta disposición real aun no teniendo un carácter general, ya que su ámbito estaba limitado a personas aforadas, sí valoraba en mucho el daño que acciones de este tipo podían causar a unas tropas

numerosas y bien disciplinadas de las que España por aquellos tiempos se sentía muy orgullosa ya que de alguna manera buscaba la emulación de la población civil frente a este cuerpo militar.

2.- En la doctrina clásica española.

Igual reconocimiento de nocividad pero a título más general fue dispensado por nuestros juristas clásicos. VIZCAINO PEREZ consideró que por estos alcabuetes las buenas se hacen malas, las malas peores, y además se siguen quimeras, discordias y muertes (83). En este razonamiento se comprende que necesariamente las buenas costumbres se verán afectadas por el desenlace de tan repulsivos y criminales comportamientos. ALDAREZ POSADILLA al tratar sobre las penas que por estos delitos merecía el marido y el alcabuefe o lenón, considera que éstos (los proxenetas) deben merecer más castigo porque lo son de muchas mujeres, y dañan más a la República (84). MARCOS GUTIERREZ considera que la vida entera de los proxenetas es un continuo ultraje a la virtud, son ciertamente una clase de gente muy pestilente y nociva en la República (85). El ataque es colectivo en cuanto sus resultados lesionan los sentimientos de pudor de unos, contaminan los de otros y posteriormente se puede resentir el sentimiento colectivo de pudor, dando lugar a un desmejoramiento de las buenas costumbres en general.

3.- En el código penal español de 1822.

Los juristas encargados de redactar el primer Código penal español, promulgado el 9 de junio de 1822, consideraron y así lo consignaron en el Título VII que el bien jurídico protegido eran "las buenas costumbres". El Capítulo II del mencionado título, castiga a toda persona que manifieste, acogiere, contribuyere a la prostitución o corrupción de jóvenes de uno u otro sexo, menores de veinte años cumplidos (86). Comprendieron que con la realización de estas acciones no solamente se atacaba la moral y la libertad de los jóvenes sino que al trascender tan amargos hechos, la comunidad entera iba a sufrir un sentimiento de disgusto por aquellos comportamientos extraños que irrumpían y contaminaban las sanas y pacíficas costumbres; "consistentes en no aceptar como cosa normal el que una mujer haga de su sexo una fuente de ingreso dinerario o el que el hombre mediante engaño o violencia obligue a que una mujer se dé a otro sexualmente por dinero", mantenidas y acatadas por la comunidad desde tiempos inmemoriales.

4.- En los comentaristas del Código penal de 1848.

Este sentimiento con el tiempo no se modifica, se mantiene vivo y así PACHECO: " la moral y las buenas costumbres " son el fundamento de la familia, la condición de la sociedad", y por lo mismo, no pueden menos de estar bajo la

salvaguardia de las leyes de todo país civilizado (87) De igual parecer son GOMEZ de la SERNA y MONTALBAN, quienes al glosar el C.penal de 1848, consideran que esta clase de delitos atacan a la moral pública, corrompen las buenas costumbres (88). De CASTRO y CROZCO y CRIZ DE ZUÑIGA, al comentar el artículo 357 del C.penal de 1848 ponen el acento en la necesidad de preservar los intereses de la moral y de la convivencia pública y consideran que organizar la prostitución no es beneficio positivo para la moral y para la causa pública (89). para evitar sus nefastas consecuencias, se pronuncian con un rotundo no. De VIZMANOS Y ALVAREZ MARTINEZ se expresan en el sentido de protección cultural, al negar que las casas públicas de prostitución estén consentidas por las leyes, aunque existan con conocimiento de la autoridad administrativa, y lo que aumenta el mal, sin sujeción a reglas precisas ni a la vigilancia que debiera hacerse sobre ellas en interés del orden y de la salud pública (90).

5.- En los comentaristas del Código penal de 1870.

Esta aceptación de lo nocivo de estos comportamientos, no experimenta cambios sustanciales con el nuevo código penal de 1870 y así GROIZARD al comentar el mismo texto legal, mantiene la postura tradicional y considera que el derecho por él (proxeneta) lasificado es el que todos tenemos a que no sean atropellados impunemente los

principios de la moral que regulen la honestidad individual, la familiar y la pública (91). VIADA y VILLASECA piensa que estas manifestaciones, (junto con las otras castigadas por el título) a la vez que atentan contra la moral y las buenas costumbres, tienden a perturbar el orden social (92). El proxenetismo, según VIADA y VILLASECA, menoscaba no solamente la moral, las buenas costumbres, la familia sino que también pone en peligro la paz ciudadana, es decir, atenta contra el orden público, que es patrimonio común de todos los asociados. Estos clásicos razonamientos, lejos de perder su vigencia con el transcurso de los años, tienen plena vitalidad, y hoy como ayer en la conciencia de todo honrado ciudadano se considera que el fundamento de la sanción al proxenetismo, es el castigo y venganza al ultraje de la moralidad pública y de las buenas costumbres en general, zaheridas por éste, que según GROIZARD, es el que vive entregado por oficio y fin de lucro a ser intermediario de desahogos impúdicos (93).

67.-En los comentaristas del Código penal de 1928.

Para JARAMILLO GARCIA, al comentar el C. penal de 1928, esta plaga de todos los tiempos y de todos los pueblos, lesiona la moral pública además de ocasionar otros daños en el aspecto higiénico de las víctimas (94). Indagando en la literatura jurídica que se elaboró con respecto a este novísimo Código penal (95), cuya vigencia fue breve ya que se

anuló mediante Decreto de 15 de abril de 1931, no hemos encontrado que se realizaran investigaciones respecto de los delitos relativos a la prostitución, que seguramente no se llevaron a cabo debido a la brevedad de la vigencia de dicho cuerpo legal."

7.- En los comentaristas actuales.

Los cultivadores contemporáneos de la ciencia penal en España, no han variado en la esencia del sentir de los juristas clásicos, aunque formulen sus pronunciamientos de manera más lacónica, como si existiera un cierto temor o poco interés en presentar de forma más clara y concreta cuales son, en el momento social actual, los bienes jurídicos a proteger de las desastrosas y criminales acciones del proxeneta. Es así como SALDAÑA, en esta área, habla de "la defensa social" (96) lo que hay que resguardar mediante esta defensa, es la "moral social" (97) y por ello hay que eliminar la prostitución y con ella al proxeneta. CUELLO CALON siguiendo estas directrices considera que los ataques del proxeneta van dirigidos "contra la decencia pública en materia sexual"(98), su glosa como se observa se presta a diversas interpretaciones, que lejos de colocar los bienes jurídicos atacados por el proxeneta en su sitio, los coloca en un terreno movedizo de difícil comprensión doctrinal y jurisprudencial; en igual sentido se pronuncia PUIG PEÑA(99). SANCHEZ TEJERINA considera que los actos delictivos de estos

sujetos se dirigen a lesionar la "moral y las buenas costumbres" (100). QUINTANO RIPOLLES opina, que lo que se ampara es el "sentimiento general de moralidad" (101) de los asociados que se ve denostado por esta clase de comportamientos delictivos y también lo es la protección de "un interés ideal de moralidad media en la materia" (102). En la bibliografía citada se puede advertir la ausencia de interés por ubicar de manera rotunda y terminante el bien o bienes jurídicos a tutelar y el contenido ideológico de éste o estos. Matizando de manera más clara el interés jurídico protegido, la doctrina que hoy es dominante en materia de derecho penal en España, considera que lo que se tutela es "la moral sexual pública" ajena a la aquiescencia o no de los que realizan las conductas descritas y penadas por la ley (103); con pequeñas variantes a la anterior reflexión se pronuncia MUÑOZ GONDE al considerar que son delitos que ofenden la moral sexual colectiva (104).

8.- En la doctrina jurisprudencial del T.S.

La jurisprudencia del T.S. a partir de la vigencia del C.penal, texto revisado de 1963 hasta nuestros días ha considerado que el bien jurídico protegido son "las buenas costumbres", al decir que las acciones sancionadas por la legislación vigente amparadora de la moral social (105) y para estimar ofendido el pudor y las buenas costumbres era suficiente que los vecinos supieran de tales acciones (106).

En esta interpretación considera que el bien jurídico protegido es un sentimiento social de honestidad y no el privado de cada persona (107) luego es la sociedad en general la que resulta ofendida por los actos contrarios al pudor y las buenas costumbres (108) y las acciones (...) lucrándose ambos de este tráfico inmoral con la repulsa y alarma del vecindario (109) son las que ofenden el pudor y las buenas costumbres (110). Demos que la comunidad es la que se opone a la explotación de la prostitución y a su vez las autoridades judiciales además de interpretar y aplicar las sanciones de las leyes al respecto, reflejan en sus sentencias los sentimientos de repulsa e indignación que la comunidad siente por tales criminales hechos. Este males - - tar de la comunidad ante acciones tan reprobables culturalmente, es el que mantiene vivo el espíritu de la ley y no permite que el mismo muera y por consiguiente que la letra de la ley caiga en desuso. Dentro de este mismo ideario, en otra causa criminal anotó que: "al haberse producido la lesión de la honestidad de los vecinos y herir ese negocio la moralidad que debe rodear al hijo ..." (111). En esta sentencia el T.S. pone de relieve que los actos de la proxenetista lesionaron la honestidad de sus conciudadanos más inmediatos y que tampoco rodeó al hijo menor del buen ejemplo y compostura que una madre normal debe ofrecer. En este orden defensivo de las buenas costumbres, el T.S. destacó que las acciones del proxeneta atacan y ofenden gravemente el pudor y las buenas costumbres de los vecinos (112). Poste-

riamente este alto tribunal no varía la esencia ideológica, es decir, continúa conceptuando, aunque literalmente de manera menos expresiva, que el bien jurídico protegido son "las buenas costumbres" y declara que las manifestaciones del proxenetismo son "contrarias a la moral sexual" (113), que, "el interés de la moral sexual" (114) o "moralidad pública sexual" (115) exige su represión de manera ejemplar, que " con la finalidad de amparar la moral pública y las buenas costumbres" (116) o " la moral comunitaria" (117) se hace necesaria una mayor vigilancia y sanción a tan repudiables menesteres. El T.S. mantiene su postura a través de los años, de que las acciones del proxenetismo lesionan la moral colectiva (118), que su actividad está encaminada a estragar, viciar o pervertir la moral sexual de otra persona de tal modo que a la par que degrada al ser humano que la sufre o soporta produce la airada repulsa de la colectividad que la conoce (119). Posteriormente se pronuncia en términos idénticos a la sentencia anterior (120); y siguiendo este sentimiento continúa pronunciándose que lo que se protege es el interés moral de la sociedad (121). Así en sentencias pronunciadas en 1974 considera que la acción del proxenetismo incide profundamente en la moral social (122) y que la misión de la norma en estudio -artículo 452 bis d)- es proteger a la vez a las mujeres y a la comunidad contra la práctica de la lacra de la prostitución clandestina (123); por esta razón el legislador trata de hacer desaparecer por razones de decencia, moralidad y po-

iffica criminal (124) las acciones que se castigan en el art. 452 bis d). Este sentimiento de interpretación uniforme de la norma se cierra proporcionando una armonía total en cuanto a la protección que la norma en estudio ofrece, al considerar que la finalidad de la misma es proteger el sentido moral, la honestidad de las personas contra la perversión de los instintos, y los sentimientos naturales de honestidad (125).

9.- En los anteproyectos y proyectos de Códigos penales españoles.-

El proyecto de Código criminal de 1830 (126) en su título 26º, De los delitos de incontinencia de todas especies, se refiere únicamente a la prostitución en el art. 359. Ni por la denominación del capítulo ni por la prohibición y sanción del art. 359 de este proyecto podemos deducir cual es el bien jurídico a proteger, lo localizamos recurriendo al "estudio preliminar" de dicho proyecto y a los antecedentes y podemos concluir con que el bien jurídico protegido son "las buenas costumbres". LOPEZ PELEGRIN considera que las acciones propias de la prostitución "empeoran las costumbres" (127), igualmente se pregunta ¿y convendrá reprimirla con penas legales lo mismo en los varones que en las hembras?. La Junta adoptó por Base que sólo se tendrá por delito la prostitución, cuando cause escándalo ... (128). Al formularse otras cuestiones sobre delitos empa -

rentados con la vida sexual, la Junta "adoptó por base que este punto se dejase a las leyes administrativas o de gobierno civil, y que en la legislación criminal sólo se tomase en consideración el escándalo de la prostitución para corregirla con las penas convenientes" (129). Como puede apreciarse lo que trataba el legislador era evitar "el empeoramiento de las costumbres", sancionar ciertos delitos relativos a la prostitución cuando "cause escándalo" y por último para su sanción tomar por base "el escándalo de la prostitución", es decir, lo que se quería proteger eran "las buenas costumbres".

El proyecto de Código criminal de 1831 de SANZ DE AULADO (130) en el título 7º de los desordenes, vicios y escándalos contra las buenas costumbres, en los artículos 547 a 571 inclusive, describe y penaliza las múltiples acciones del proxeneta y considera que dichas acciones afectan " las buenas costumbres".

El proyecto de Código criminal de 1834 en el título X, de los delitos contra las buenas costumbres, artículos 269, 270, 271 y 273 (131) describe y castiga las acciones propias del proxeneta y considera que tales acciones afectan "las buenas costumbres". Por otra parte el propio legislador lo consigna así en el discurso de presentación del proyecto por el Gobierno de su S.M. a las Cortes al considerar de estos delitos afectan " a la moral pública", "fomentan la pérdida del pudor, y se oponen a la decencia" (132).

El anteproyecto de Código penal de 1938 de F.E.T. y de las J.O.N.S. (133) en el capítulo II delitos de escándalo público del título X al incluir las acciones del proxenetismo en el artículo 411, 2º, 3º y 4º que castiga a los que ofenden el pudor o las buenas costumbres (art. 411,1º), considera que la protección se debe dirigir a la conservación de las buenas costumbres que se ven atacadas por las acciones criminales de los proxenetas.

El proyecto de Código penal de 1939, mantiene idénticos criterios respecto de la protección de las buenas costumbres que el anteproyecto anterior, título XI, capítulo II, artículo 414, 2º, 3º y 4º (134).

El proyecto de ley orgánica de Código penal de 1980, en el título III delitos contra la libertad sexual, capítulo IV de los delitos relativos a la prostitución y corrupción de menores, incluye las acciones criminales del proxenetismo. De la lectura de los artículos 211 y 214 (135) se desprende que el bien jurídico a proteger son "las buenas costumbres" y no la libertad sexual enunciada en el título aunque ésta se protege con la sanción a que se refiere el art. 212.

B.- Las buenas costumbres como bien jurídico protegido en el derecho penal europeo.

En la legislación penal europea el bien jurídico a proteger en los delitos de proxenetismo son "las buenas costumbres". Sus textos legales lo enuncian de manera

clara y profunda.

1. Alemania Federal: Sección XIII, De los crímenes y delitos contra las buenas costumbres (136). 2. Austria: Título Décimo, Acciones punibles contra la moralidad (137). 3. Bélgica: Artículo 379, "Cualquiera que hubiere atentado a las buenas costumbres, incitando, facilitando o favoreciendo,..." (138). 4. Francia: Artículo 334, último: "Será castigado con las penas previstas en el presente artículo, cualquiera que haya atentado contra las buenas costumbres estimulando, favoreciendo, ..." (139). 5. Holanda: Título XIV, Delitos contra las buenas costumbres (140). 6. Inglaterra: La jurisprudencia criminal inglesa incluye las acciones del proxenetismo en lo que denomina, Delitos contra el pudor y las buenas costumbres (141). 7. Suecia: Título VI, De las infracciones contra las buenas costumbres (142). 8. Suiza: Título Quinto, De los delitos contra las buenas costumbres (143).

De la lectura de las rúbricas con que se encabezan los títulos, capítulos o secciones así como del contenido de los artículos citados se comprueba de manera elocuentísima que el legislador del viejo continente al tipificar y castigar las criminales acciones del proxenetismo lo que pretende es preservar las buenas costumbres, con el fin de evitar que estas sean contaminadas con tales acciones y para que las generaciones futuras no sufran ni sientan tan miserable y criminal afrenta como es el que una persona explote por dinero y en su provecho el sexo de otra.

C.- Las buenas costumbres como bien jurídico protegido en el derecho penal ibero-americano.

En la gran mayoría de los países de Iberoamérica la legislación penal tutela primordialmente "las buenas costumbres". Así lo ponen de relieve de manera clara sus textos legales.

1. Bolivia: Título XI, Delitos contra las buenas costumbres (144). 2. Brasil: Título VI, De los crímenes contra las buenas costumbres (145). 3. Chile: Título VII, Crímenes y simples delitos contra el orden de las familias y contra la moralidad pública (146). 4. México: Título Octavo, Delitos contra la moral pública y las buenas costumbres (147). 5. Nicaragua: Título I, Capítulo IX, Corrupción y ultrajes al pudor y a la moralidad pública (148). 6. Panamá: Título IX, De los delitos contra las buenas costumbres y contra el orden de la familia (149). 7. Paraguay: Capítulo XI, De los delitos contra el orden de las familias y las buenas costumbres (150). 8. Perú: Sección Tercera, Delitos contra las buenas costumbres (151). 9. Uruguay: Título X, De los delitos contra las buenas costumbres y el orden de la familia (152). 10. Venezuela: Título VIII, De los delitos contra las buenas costumbres y el buen orden de las familias (153).

Como se observa la legislación penal iberoamericana, que de alguna manera está inspirada en la europea y en especial en la española, protege de manera relevante "las buenas

costumbres", penalizando las acciones criminales del proxeneta que de manera solapada y criminal está hiriendo gravemente el sentimiento de respeto que en estos países se tiene por el sexo femenino.'

D.- Las buenas costumbres como bien jurídico protegido en la doctrina europea.

1.- Doctrina italiana.

La doctrina italiana considera que los supuestos delictivos de lenocinio, aun admitiendo el reconocimiento de una lesión de intereses individuales, han de valorarse en conexión con la incidencia lesiva sobre el cuerpo social, del que estos factores de relación son reputados momentos constitutivos. En suma, la objetividad jurídica protegida en el presente ámbito típico debe consistir en el interés social por el que la vida ha de ser organizada conforme al sentimiento de las buenas costumbres y del orden familiar, a fin de impedir las causas de decadencia del medio social (154). Es la defensa del interés social (155), junto con la moralidad pública y las buenas costumbres que son el bien jurídico protegido, lo que se tutela, en cuanto se refiere al público pudor, es decir, al sentimiento y a la opinión colectiva del pudor, ofendidos por la acción de algunos individuos (proxeneas). consistente en inducir a una persona de uno u otro sexo a expatriarse o a dejar el

lugar de residencia, con el fin de ejercicio de la prostitución (156). Objeto de esta acriminación, dice MAGGIORE, es el interés del Estado por amparar la moralidad pública y las buenas costumbres, gravemente ultrajadas, por el proxenetismo, torpe vegetación parasítica que crece en el tronco de la prostitución (157). La doctrina italiana en esta parcela delicada del derecho penal goza de un consenso muy amplio, en cuanto entiende y acepta que el interés principal del Estado al castigar las acciones del proxeneta, no es otro que el proteger de manera muy especial "las buenas costumbres". Esta postura que estamos manteniendo es la que han sostenido en sus investigaciones diversos autores a lo largo del siglo. Así, MANZINI reconoce que el bien jurídico protegido en el delito de lenocinio son las buenas costumbres (158). ALTAVILLA pone el acento en que la ofensa va dirigida contra la moralidad pública (159). GROSSO, las acciones de estos sujetos atacan directamente las buenas costumbres (160). Un estudio sobre la Ley de 20 de febrero de 1958, llamada ley Merlin, cuya formulación tomó como modelo la ley francesa de 13 de abril de 1946, ha modificado de plano el ordenamiento de la prostitución en Italia, aboliendo la reglamentación e intensificando la lucha contra el proxenetismo en todas sus formas (161). La finalidad última de este nuevo ordenamiento jurídico busca "por todos los medios a su alcance perseguir al proxeneta, ya que considera que las acciones de este sujeto atacan "la pública moralidad" y "las buenas costumbres" (162).

SANTORO, ofrece una serie de reflexiones sobre las acciones que estos sujetos -proxeneas- acometen en el bajo mundo de la prostitución y recomienda la necesidad de abandonar en este delito la antigua postura de que el bien jurídico protegido sea "el honor sexual". Porque este fenómeno - el proxenetismo - contradice la natural reserva del pudor de todo ser humano, y en torno al mismo surge un complejo de vicios y males sociales (163). Según este autor el ataque es al pudor en cuanto dignidad social y los vicios y males sociales consecuencia del mismo menoscaban las buenas costumbres.

2.- Doctrina alemana.

La doctrina alemana de finales de siglo, consideró que lo que el Estado tutela es la conservación de ciertas bases de nuestra moralidad desde el punto de vista de nuestras relaciones sexuales, y la mayor parte de las veces también la protección de los intereses que inmediatamente afectan a los particulares en cuanto dice relación a su honor, a su libertad o a la integridad de su honra sexual (164). Frente a esta pluralidad de bienes que MERKEL considera merecen ser protegidos de las acciones criminales del proxenetismo, coloca en primer lugar "la conservación de ciertas bases morales" dignas de ser defendidas, ya que de lo contrario las buenas costumbres se pervertirán y con ellas perecerán también valores anejos a esta entidad tradicional y común.

BINDING no mantuvo esta postura, sostuvo la proposición de que el bien jurídico protegido en los delitos relativos a la prostitución era "el honor sexual" y situó la violación, abusos deshonestos, estupro, cohecho, etc., entre los delitos contra el honor sexual (165). Pero esta formulación jurídica carece en la actualidad no solamente de sentido semántico sino también social-real, ya que estamos presentando en este trabajo la criminal figura de la cohecho o proxenetismo como personas que con sus acciones ocasionan una cadena de daños no solamente a la víctima que explotaba en la prostitución sino a todo el cuerpo social, que con estos comportamientos siente el menoscabo y la ruina de sus sanas tradiciones en el orden moral, social, familiar, etc.

De otra parte, modernamente "el honor sexual" hay que entenderlo desde dos ángulos diferentes: 1º, como sentimiento íntimo de estimación y respeto a la propia dignidad, que es lo que se denomina propiamente honor (subjetivo); y 2º, como buena fama o reputación de que goza una persona ante los demás, que es lo que se llama honor objetivo u honra. Con otras palabras, el honor subjetivo es de naturaleza personal y la honra es de naturaleza social. El primero está ligado a las concepciones éticas de cada cual, según su posición en la vida, y responde a los sentimientos consiguientes, más o menos variables según la índole y actividades del sujeto. El segundo es predominantemente externo, se refiere a la valoración de la persona y de su conducta he-

cha por otras, y puede prolongarse en las generaciones y los grupos, sin que esta permanencia le quite su sentido fluctuante y tornadizo (166). Presentado así el sentido actual del "honor sexual" y consecuentes con hechos y actos analizados en este estudio y conforme a unas mínimas pausas de interpretación sociológica de los mismos, no encaja hoy la propuesta del jurista alemán.

La postura de MERKEL al considerar "las buenas costumbres" como el bien jurídico tutelado fue sentida y compartida por otro jurista que calificó de laudable la postura de la doctrina alemana al aceptar que el proxenetismo constituye un verdadero delito contra las buenas costumbres y la moralidad pública; y cualesquiera que puedan ser la edad, la experiencia o la moralidad anterior de las personas de las que la mala conducta haya sido facilitada, el hecho de haberlas favorecido cae bajo el peso de la ley (167).

Con ocasión de las deliberaciones parlamentarias sobre el proyecto del nuevo código penal alemán, reforma al Código penal de 1871, el pensamiento de MERKEL en esta materia se ve rejuvenecido por un miembro de la comisión reformadora cuando señala: que con la entrada en vigor del nuevo texto legal sólo es punible el ejercicio perturbador de la procreación y el peligro para la juventud. Lo decisivo para que se pueda imponer una pena es la protección a la juventud y la perturbación pública (168). Fácilmente se capta el espíritu de esta nueva legislación penal y en cuanto se refiere a esta parcela delictiva, lo que pretende el legis-

lador es asegurar la sanidad moral de la juventud y la higiene del orden público, entendido éste en el sentido de preservar las buenas costumbres, no el orden público en sí, es decir, ha de enfenderse en una dirección moral y no material.

3.- Doctrina portuguesa.

El considerar que lo que tutela el derecho penal en esta área de la criminalidad son "las buenas costumbres", es un sentimiento casi común de la humanidad civilizada. OSORIO anota que, el objeto específico de tutela penal en la legislación portuguesa es el interés social de asegurar los bienes jurídicos de las buenas costumbres y del orden de la familia contra aquellos actos de lenocinio que inducen a la prostitución o excitación de la corrupción (169). Esta inteligencia fue consagrada mediante Decreto número 20.431 de 24 de octubre de 1931, y así en su artículo 21 se pretende sancionar aquellas conductas o acciones tendientes a que los jóvenes menores concurran a lugares de vicio donde se desmoralizan y pervierten. La finalidad del legislador no es otra que tratar de que la moral y las buenas costumbres en que ha nacido y vivido la juventud portuguesa se conserven sanas, no se alteren con la intromisión de ciertos espectáculos y maneras de vida. En este deseo de velar porque la conducta de los menores se desarrolle por cauces saludables, dentro de los márgenes señalados por

el Estado, se manifiesta el artículo 26 del mencionado Decreto (170).

4.- Doctrina francesa.

La doctrina francesa del siglo pasado analizada y presentada por juristas como TISSOT considera que el Estado al perseguir y penar las acciones del proxenetismo, junto con otros grupos de conductas que tienen relación con la vida sexual, lo hace en consideración a preservar una antiquísima tradición que ha tenido como muy nocivas estas manifestaciones en cuanto contaminan y dañan las relaciones normales aceptadas por la tradición en este campo de la moralidad pública. Conforme con este sentir común, TISSOT considera que, al punirse las acciones del proxenetismo se es consecuente con las exigencias de la moral y las buenas costumbres aceptadas y respetadas por la comunidad (171).

Las acciones del proxenetismo son estudiadas por GARRAUD en el capítulo dedicado a los delitos contra la familia y contra la moralidad pública. La ley, dice, en este sistema tiene por objeto proteger antes a la juventud inexperimentada contra las excitaciones a la inmoralidad que castigar la inmoralidad de los proxenetistas y proteger así la decencia pública misma (172). Más adelante al tratar el problema de la prostitución considera que el hecho de prostituirse no debe de constituir una infracción penal. Lo que constituye delito, y en este campo debe de detenerse a la policía de los elementos suficientes para evitarlo, son los con-

fínos escándalos que ofrece la prostitución, los peligros que puede presentar para la salud pública y la contaminación del medio en el cual viven las prostitutas (173). Los razonamientos del autor destacan perfectamente que el interés del Estado en esta área delictiva no es otro que defender las buenas costumbres y la moralidad pública.'

La doctrina de los juristas clásicos franceses de que el bien jurídico protegido por el Estado son " las buenas costumbres" continúa hoy aceptándose, defendiéndose y aplicándose a la realidad actual. Así por ejemplo, GOVET (174), considera que las acciones del proxenetismo son ajenas a las buenas costumbres; VERON (175), estas acciones son infracciones "contra las buenas costumbres"; LARGUIER y LARGUIER (176) se pronuncian de manera idéntica.'

La doctrina jurisprudencial francesa, consciente con el ideario de sus juristas clásicos y contemporáneos y con el sentimiento de la sociedad actual, aunque de manera poco explícita, en la causa seguida contra el gerente de un depósito de bebidas, por el delito de proxenetismo (177) y en otra causa criminal, seguida por venta de un piso a una prostituta (178), declara que el bien jurídico tutelado por el Estado son, "las buenas costumbres", al considerar que en ambos casos se trataba de " prostituta notoria".

La jurisprudencia y la doctrina en este campo delictivo han alcanzado una aceptable uniformidad en cuanto que el bien jurídico tutelado por el Estado son "las buenas costumbres". Este criterio no solamente es compartido a escala -

européa sino también a escala iberoamericana.

E.- Las buenas costumbres como bien jurídico protegido
en la doctrina iberoamericana.

1. Doctrina brasileña.

Los juristas brasileños consideran que el bien jurídico lesionado son "las buenas costumbres", al aceptar que el proxenetismo representa una grave lesión a la disciplina social (179). El lenocinio se inscribe entre los más torpes de los crímenes, ofendiendo la moral pública y las buenas costumbres (180). El bien jurídico que la disposición tutela es la disciplina de la vida sexual, de acuerdo con las buenas costumbres, la moralidad pública y la organización de la familia. Existe un interés en reprimir la acción torpe del que empuja a alguien a satisfacer la lascivia de otro, atentando contra las normas del pudor y del decoro, necesarias a la vida en comunidad (181).

2. Doctrina argentina.

La doctrina argentina ha incorporado a su haber jurídico-cultural la común aceptación de que lo que el Estado protege al punir las acciones del proxenetismo son "las buenas costumbres, la moral familiar y pública" (182). El proxenetismo es un delito que atenta contra la moralidad sexual (183),

contra el sentimiento moral de la sociedad (184); la facilitación y promoción de la corrupción y prostitución son acciones dirigidas a perturbar las buenas costumbres y la moralidad pública (185).'

3. Doctrina uruguaya.

Los tratadistas del derecho penal de este país se han pronunciado en el sentido de que el proxeneta ataca la honestidad, la moral y las buenas costumbres públicas (186); el objeto de tutela penal, no consiste sino en garantizar el interés social del bien jurídico de las buenas costumbres y el orden familiar, cuando están puestos en peligro, por las acciones del proxeneta (187).

4. Doctrina chilena.

Los juristas chilenos entre otros BAYARDO (188), DAMIS (189), GAYARDO (190), UNDURRAGA (191) reconocen y aceptan de manera unánime que el bien jurídico protegido por el Estado al castigar las acciones del proxeneta son "las buenas costumbres", "la decencia pública de la colectividad" (192), se atacan las reglas que las buenas costumbres imponen en materia de vida sexual (193).'

5. Doctrina mexicana.

Los autores de obras jurídico-penales en este país en-

fienden que el objeto jurídico del delito de lenocinio es: la moral pública, y sujeto pasivo la comunidad social, que sufre esta torpe afrenta contra las buenas costumbres, pues la persona explotada es únicamente el objeto material del delito (194).

F. Nuestra consideración al respecto.

Nuestra consideración y apreciación jurídica en cuanto al bien jurídico resguardado por el Estado en el artículo 452 bis d), (195) no solamente tiene respaldo en la doctrina científica y jurisprudencial comparadas sino que también responde a un sentir popular, es decir, a una apreciación sociológica. El sentir popular y político de nuestra sociedad actual es que estas acciones -descritas en el artículo 452 bis d)-, son degradantes, en cuanto vulneran la dignidad humana, y como hoy es expresión corriente la de "solidaridad humana", la lesión que ocasionan estos traficantes es sentida por toda la comunidad. También es conveniente hacernos a la idea de que debe existir unanimidad por parte de las legislaciones penales y la doctrina científica y jurisprudencial, para designar con nombre propio el bien jurídico tutelado, y que hay que entender que cuando se habla de "honestidad" como bien jurídico protegido por el C.penal, ésta no debe ser entendida desde un punto de vista individual sino socialmente y que el juicio de reprobación social por estas uniones sexuales ilícitas se

hará porque estas son facilitadas mediante lucro, de forma momentánea y porque no tienen por finalidad ni la procreación ni la satisfacción sexual conjunta sino la desmoralización de la comunidad ya por el escándalo público que ocasionan o por la corrupción de la juventud.

X.- Tipo privilegiado del delito de proxenetismo

A.- La libertad sexual individual.

El número 2º del artículo 452 bis b) del C. penal, dice: "El que para satisfacer los deseos deshonestos de un tercero facilitare medios o ejerciere cualquier género de inducción en el ánimo de menores de veintitrés años, aun contando con su voluntad".

Según este número lo que se castiga es facilitar medios o inducir a un menor de veintitrés años a satisfacer deseos sexuales de otro. En consecuencia la conducta punible es la que coarcta la voluntad del menor, mediante manejos, de donde resulta que el bien jurídico tutelado en este número es "la libertad sexual individual". Consideramos de interés el análisis que hacemos más adelante al tratar el número 2º del artículo 452 bis a) del C. penal, -tipo cualificado-, donde pormenorizamos más ampliamente sobre la "libertad sexual individual, y que puede aplicarse para este apartado (196).

B. - Las buenas costumbres.

El número 3º del artículo 452 bis b) del C. penal, dice:
" El que mediante promesas o pactos, aun con apariencia de lícitos, indujere o diere lugar a la prostitución de menores de veintitrés años, tanto en territorio español como para conducirles con el mismo fin al extranjero".

El número 4º del artículo 452 bis b) del C. penal, dice:
"El que con cualquier motivo o pretexto ayude o sostenga la continuación en la corrupción o la estancia de menores de veintitrés años en casas o lugares de vicio".

Lo que castigan estos números son las acciones mediante las cuales se pretende con promesas, pactos o contratos conducir a una persona a la prostitución bien en el mismo país o en el extranjero y ayudar a sostener a que una persona continúe en la situación de depravación moral en que se encuentra. En ambos números el bien jurídico que se protege son "las buenas costumbres" del círculo social que soporta la afrenta por tales acciones. En el primer número (3º) lo que trata el legislador con la prohibición es que ningún menor de veintitrés años se dedique a la prostitución, aun consintiendo mediante un contrato libremente pactado. El contrato de prestación de este tipo de servicios no ataca la libertad sexual individual, lo que menoscaba son las buenas costumbres, por ello el legislador considera irrelevante el consentimiento de la persona

que se compromete a la prestación de estos servicios y a la vez sanciona la conducta del sujeto-contratante (proxeneta) no porque el acto de contratar -en sentido estricto- sea ilícito sino porque la prestación ofrecida por el sujeto pasivo no es lícita. Para la comprensión de lo que debe entenderse por "buenas costumbres" a efectos del estudio del bien jurídico protegido en los números 3º y 4º del art. 452 bis b) del C. penal, nos remitimos al análisis detallado que de las mismas hemos realizado (197).¹

XI.- Tipo cualificado del delito de proxenetismo.

A.- La libertad sexual individual.

El número 2º del artículo 452 bis a) del C. penal (celestinaje) dice: "El que por medio de engaño, violencia, amenaza, abuso de autoridad u otro medio coercitivo, determine, a persona mayor de veintitrés años, a satisfacer deseos deshonestos de otra".

Consideramos que la protección ofrecida en este precepto es la libre determinación de la persona a disponer sin obstáculo de ninguna clase de su sexualidad, por ello entendemos que el bien jurídico protegido en esta disposición es "la libertad sexual individual", es decir, la persona mayor de edad es muy libre de comportarse sexualmente como mejor le apegue, en tanto y cuando no hiera los sen

cimientos de pudor de la colectividad en que habita. De ahí que la auto-prostitución de personas mayores de edad, cuando es ejercida libremente, esto es, por iniciativa propia de la mujer no se considere delito (198). Típica a efectos de este número 2º es la conducta del sujeto que mediante engaño, violencia, amenaza o abuso de autoridad u otro medio coercitivo determine a otra persona a disponer de su sexualidad como no le apecece.'

Planteamiento del tema en la literatura
jurídico-penal italiana.

En estos delitos la explotación de la prostitución, de forma análoga que en los delitos de trata de mujeres y menores, el objeto jurídico protegido se concreta en el normal ejercicio de la función sexual, según los principios del pudor y del honor sexual, que cristalizan en un interés social orientado a obstaculizar todos los factores de decadencia, en los aspectos biológicos y sociales, de aquella función, con fines de conservación y progreso (199). En consecuencia, la libertad es el fundamento, la condición y la expresión humana de la sexualidad considerada no sólo como función, sino como un acto de voluntad y como índice de capacidad del individuo y por eso conciencia de su estado, espontaneidad de la necesidad, necesidad del consenso oportuno y libremente conseguido (200). O sea, la persona es libre de darse al ejercicio de la prostitución,

el Estado (en algunos casos) la tolera como un mal necesario, pero esto no quita que se trate de un fenómeno degradante (201). Lo que no puede tolerar el Estado es el hecho de que se empuje a otro a la prostitución. Este ataque contra la libertad de la mujer que se ve precisada a realizar estos actos es lo que el Estado reprocha, porque al coartar la voluntad de la persona, los actos sexuales que practica bajo esta influencia, lejos de ser tales, se equiparan a actos materiales, manipulados por el proxeneta que busca un beneficio dinerario y de su exclusivo provecho. Esta libertad sexual -protegida por el Estado- es considerada como la facultad de disposición carnal, entendiendo por disposición carnal la capacidad de hacer o no uso del propio cuerpo que asiste a cada uno, así como la libertad de ejercer los medios protectores de la personal función sexual frente a ajenas actuaciones de esta naturaleza. Por lo que al aspecto pasivo se refiere, la libertad abarca a cualquier forma posible de manifestación del instinto sexual de la persona individualmente considerada. En lo que a la faceta negativa concierne, la facultad de resistir a presiones externas se circunscribe típicamente a aquellos supuestos de empleo de fuerza o violencia o de utilización de medios fraudulentos, que vayan encaminados a doblegar la voluntad o a obtener un consentimiento voluntario no válido de parte del sujeto pasivo (202). En resumen, lo intolerable no es que la persona mayor de edad se entregue a la prostitución (lo será si no toma las precaucio-

nes necesarias para no herir sentimientos de pudor de la sociedad) sino que terceras personas con ánimo de lucro la determinen usando a tal fin de alguna de las acciones descritas por la norma. Resulta así que la protección se dirige a amparar un valor individual.

En consecuencia, el bien jurídico que protegen las normas analizadas difiere según los casos, posiblemente además de los bienes tutelados a los que hemos hecho mención existan otros, teniendo en cuenta otras normas del capítulo como el art. 452 bis e) que la literatura denomina "abandono moral" (203), por tratarse de delitos puros de omisión (204), pero consideramos que lo que aquí se tutela es la "moralidad sexual" entendida como sinónimo de "buenas costumbres" (205) y por lo mismo en este ámbito entraría en la órbita de nuestro análisis, pero se aparta porque el sujeto activo en los supuestos del art. 452 bis e) (206) no reúne las características propias del proxenetismo (207) y caso de reunirlos sería un tipo cualificado, que de lege ferenda proponemos en nuestras conclusiones (208). Por tanto el conjunto de bienes jurídicos tutelados podía enriquecerse todavía más, la razón de limitarnos a las dos vertientes estudiadas obedece primero: porque si el concepto de "buenas costumbres" es interpretado conforme a la idiosincrasia y al momento social de cada conjunto humano se pueden incardinar en dicha idea una pluralidad de bienes dignos de tutela jurídica, partiendo siempre de ese criterio, común de "las buenas costumbres" y segundo: porque la pro-

fección que se dispensa a la "libertad sexual" cuenta hoy con una gran cobertura, es decir, la protección jurídica que se ofrece a la persona para comportarse sexualmente como mejor le agrada, siempre y cuando no roce los intereses que se acumulan y protegen en el concepto de "buenas costumbres", es acorde al momento político social que se vive, o sea que la libre disposición de la misma no tiene límites en el derecho, siempre y cuando su uso no trascienda y lesionen el pudor de los demás. De ahí que la protección que se ofrece a esta libre disponibilidad sexual abarca una serie de manifestaciones en este círculo, que si son ejercidas conforme a unos postulados de decoro y decencia frente a los demás miembros de la comunidad, el derecho penal protege y por lo mismo estimula. Lo que no protege y por lo mismo persigue y sanciona son las acciones del proxeneta, sujeto, que valiéndose de astucia y violencia, adúltera esta libre disponibilidad del sexo y consigue que la víctima de sus propósitos se dé carnalmente a un tercero que le retribuye metafóricamente este comercio sexual. Por ello la lucha contra estos explotadores de la prostitución ha devenido necesaria, no sólo para combatir el incentivo de una actividad, generalmente considerada torpe y repugnante cual es la prostitución sino también para servir de auxilio de desgraciadas criaturas que, a veces por vicio, pero con mayor frecuencia por el ambiente social - cuando no por la miseria - en que existencialmente se han desarrollado, son dignas de lástima a causa del abismo en que han

caído (209).

Y esta clasificación mediante la cual hemos puesto al descubierto el interés o intereses jurídicos que consideramos de mayor relevancia, obedece, como ya al comenzar el estudio del bien jurídico protegido dejamos reflejado(210), a nuestro pensamiento de seguir en un todo a la doctrina dominante que considera que la clasificación debe operar con el interés jurídico de más relevancia (211).

Por último procede resaltar que los bienes jurídicos protegidos que consideramos tutelan las normas penales analizadas, no responden en un todo a la rúbrica del Título IX, De los delitos contra la honestidad, y que por lo mismo "los delitos relativos a la prostitución" deberían ubicarse en un nuevo título que respondiera a la realidad social tutelada, ese nuevo título podría denominarse "De los delitos contra las buenas costumbres y la libertad sexual".

XII.- La comunidad en general como titular de estos bienes jurídicos.

La consecuencia lógica que se desprende del análisis anterior, es que la titularidad de estos bienes jurídicos reside en la comunidad social que es la que sufre y siente la conmoción psicológica que tales actos provocan en los miembros de la misma, junto con el desgaste y deterioro que experimentan sus instituciones pilares como la familia, la religión y el derecho. Esta consecuencia está avalada por

la jurisprudencia del T.S. al decir: " Tanto en el delito de escándalo como en los de prostitución, en los textos legales que los tipifican sobre presupuestos de pluralidad, el bien jurídico protegido es un sentimiento social de honestidad y no el privado de cada persona, que, salvo en los casos de inducción o corrupción "ab initio", no pueden conceptuarse como sujetos pasivos, en el sentido que lo son los de otros delitos individualizables, cual los de violación, estupro o abusos deshonestos, valiendo en los de escándalo o prostitución como efectivo sujeto pasivo la comunidad herida en sus valores morales colectivos"(212);

SEGUNDA PARTE: LA ACCION EN EL DELITO DE PROXENETISMO.

I.- Los elementos del tipo básico en el delito de proxenetismo.

A.- La acción. El artículo 452 bis d) del C.penal.

1. La acción.

La acción o las acciones que configuran lo que denominamos tipo básico del delito de proxenetismo del art.452 bis d) del C.penal se pueden exteriorizar a través de una rica variedad de actos o manifestaciones del proxeneta, mediante las cuales hace posible sus diferentes comportamientos, pre-

visos y penados en el citado precepto. Con esta variedad de acciones en el campo técnico-jurídico, se cae en la más intolerable casuística, pero en el campo de la realidad se ayuda de manera efectiva a detectar el ingenio hacer criminoso del proxeneta. La primordial modalidad de las acciones del proxeneta se manifiesta en que una vez iniciadas, por lo general, el último resultado suele ser positivo, por tanto es necesario un detallado estudio de cada una de estas acciones típicas de las cuales el proxeneta suele valerse para proyectar y realizar sus fines delictivos. Este comportamiento criminal se puede concertar y llevar a cabo a través de las más sofisticadas modalidades y extrañas técnicas en el arte de corromper, engañar y cambiar el sentido verdadero y final que se propone el delincuente. Ante mundo tan complejo en artes y mañas se impone la necesidad de interpretar con minuciosidad cada una de las acepciones verbales mediante las cuales la ley ha señalado la acción o acciones criminales propias de estos sujetos, ya que de esta forma se irá comprobando cada uno de los movimientos contenidos en el artículo reseñado, que describen unilateralmente un comportamiento humano orientado hacia una finalidad (213), ya que como más adelante veremos, el proxeneta se procura de manera muy consciente el fin perseguido mediante cualquiera de aquellas acciones, lo que equivale a que cada acción, constituya por sí sola, de manera independiente y con carácter unitario un delito.

2.- El artículo 452 bis d) del C.penal.

El art. 452 bis d), números 1º y 2º del C.penal utiliza para expresar la acción a realizar por el proxeneta las siguientes formas verbales: 1. "... tener local abierto o no al público", "... y toda persona que a sabiendas participe en su financiamiento", "... a sabiendas sirviera a los mencionados fines en los referidos locales". 2. "... dieren o tomaren en arriendo un edificio u otro local, o cualquier parte de los mismos...".

a. "Tener local abierto o no al público"

a') Por tener local abierto al público entendemos la acción o acciones mediante las cuales se organiza en función de explotación, un club, pensión, bar, etc. atendido por personas que se dedican a la prostitución bajo la dirección y provecho de una persona, propietario o gerente. Esta interpretación es compartida por la Audiencia de Madrid, Sala Especial de Apelaciones y Revisiones, Ley sobre peligrosidad y rehabilitación social, cuando condena al propietario del bar "El buen gusto" servido por camareras, de las cuales cobraba 500 pesetas cada vez que salían del mismo para el ejercicio de la prostitución (214). Condena a la gerente del "Club oasis" (...) se dedicaban al ejercicio de la prostitución (...), participando al 50 por ciento (215); a la administradora de unos locales (...) facilitaba alojamiento y alimentación a las prostitutas y parati

cipaba dinerariamente de los beneficios que aquellas obtenían en la prostitución (216). En igual sentido, y de manera reiterada el T.S. comparte nuestra postura cuando considera debidamente aplicado el artículo 452 bis d) del C. penal al sancionar actividades como: poseer una industria de hostelería, dedicándose a alquilar a sabiendas sus habitaciones generalmente a mujeres dedicadas habitualmente a comerciar con sus cuerpos (217); recibían parejas para alquilar habitaciones con el fin... (218); usándo para el yacimiento tres habitaciones inmediatas a la barra del establecimiento (...), previo pago de 200 pesetas (219); cuya obligación era no solo servir al cliente, sino alternar con ellos y en dos reservados (...) realizando el yacimiento (...) previo pago de 1.000 pesetas (220); que abonó a la procesada, en cada una de ellas, 200 pesetas por facilitar la habitación y cama para efectuar el coito (221); facilitó repetidas veces habitaciones a diferentes mujeres prostitutas profesionales mediante pago ... (222); la dedicó a facilitar habitaciones para que cierto número de prostitutas pudieran cohabitar con sus clientes ... (223); facilitó habitaciones con camas a varias mujeres prostitutas profesionales, mediante el pago de cantidad, ... (224); La jurisprudencia del T.S. al interpretar el artículo 452 bis d) en este sentido, consideramos que no sólo es oportuna sino reiterativa, uniforme y clara (225).'

b') La expresión "... o no al público" la concebimos

como la acción mediante la cual el proxeneta encubre, simula, oculta o tapa la realidad existente del lugar o local en el que se entregan al ejercicio de la prostitución bajo su dirección otras personas. En cuanto hace referencia a esta segunda fórmula es conveniente tener en cuenta para una mejor comprensión lo dispuesto por la Junta Nacional (226), el término "casa de tolerancia" debe entenderse en el sentido de todo lugar que tiene matiz de prostíbulo, de una u otra forma "ostensible o encubierta", es decir, que en tal lugar se explota la mujer por terceras personas que se lucran en el tráfico ilícito y que se dan las características de habitualidad o profesionalidad en las mujeres que acuden al mismo. Este mismo sentido, tal y como lo interpretamos y como lo ha aclarado la Junta Nacional, ha llevado a pronunciarse a la Audiencia de Madrid, Sala Especial de Apelaciones y Revisiones, L.P.R.S., cuando considera: "... montar un negocio bajo la inocua apariencia de salón de masajes, constituye en realidad un centro en el que se ejerce la prostitución" (227); "... colabora para montar una casa de masajes especiales donde varias mujeres ejercían la prostitución" (228), considerando que estos centros no son otra cosa que empresas bien montadas y dirigidas para la explotación de la prostitución ajena. La jurisprudencia del T.S. considera correcta la aplicación del art. 452 bis d), en casos como los siguientes: "... y al amparo de disposiciones vigentes en la materia, tiene instalado en dicho piso un hospedaje o pensión tolerada, pero

aprovechando aquella apariencia, mediante el cobro...(229); como arrendataria de la vivienda, en la cual ha instalado una peluquería de señoras (...) se dedicó de un modo continuo a facilitar habitaciones de dicha vivienda a prostitutas que en ella ejercían su tráfico carnal (230); asimismo el T.S. consideró que se hacía necesario la creación de este nuevo tipo penal -art.452 bis d)-, pues era fácil prever el ejercicio clandestino de la prostitución en toda clase de locales enmascarados con toda suerte de actividades aparentemente lícitas, (231), como consultorios de masajes para hombres (232), o establecimientos con reservados(233), incluso, establecimientos debidamente autorizados para funcionar como hotel, (...) hasta el punto de convertirlos en una casa de lenocinio (234) ya que precisamente esta industria era la más indicada para encubrir el otro negocio, una vez que fue declarado ilegal por Decreto de 3 de marzo de 1956 (235). A pesar de las prevenciones del legislador, hoy la industria o empresas para la explotación de la prostitución ajena proliferan tanto y tan descaradamente que muchas se anuncian a diario en periódicos de gran tirada nacional con variadas presentaciones (236). Las formas de anunciar el proxeneta su empresa son tan variadas y ricas que es imposible presentar una muestra de manera sucinta en un trabajo como este, por lo mismo nos remitimos a diarios, revistas, guías de ocio etc., para que el lector pueda formarse una idea clara de las dimensiones, pretensiones y organización actual de la prostitución ajena en provecho de unos pocos que saben vender el sexo ajeno.

b. " Y toda persona que a sabiendas participe en su financiamiento".

El intervenir financiando un negocio para la explotación de la prostitución, requiere un conocimiento de la finalidad del mismo (237), es decir, se necesita saber que la industria que se financia se dedica o se dedicará a la explotación de la prostitución ajena y aun así querer financiarla. En consecuencia, esta acción la realiza por ejemplo, la persona que aporta el dinero para amueblar un club nocturno destinado a la explotación de la prostitución ajena. En este sentido se ha pronunciado la Audiencia de Madrid, Sala Especial de Apelaciones y Revisiones, L.P.R.S., al considerar responsable "... colaboró económicamente con su amante para montar en el domicilio de ésta una casa de masajes especiales" (238). En igual sentido se ha pronunciado el T.S. "... se asociaron para la explotación de una wiske-
ría, corriendo a cargo del procesado todo lo relativo al avituallamiento del negocio (...) participando al 50 por cien en el reparto" (239), participando a sabiendas en su financiamiento (240), que se lucraba con este tráfico inmo-
ral (241).

c. " a sabiendas, sirvió a los mencionados fines en los referidos locales".

Consideramos que es la acción mediante la cual una per-

sona ajena a los intereses económicos de los propietarios de un establecimiento público o clandestino dedicado a la explotación de la prostitución, acepta, un trabajo remunerado de limpieza, caja, etc (242), a sabiendas de que allí se explota la prostitución ajena.

El castigar a las personas que prestan sus servicios en estos establecimientos es una medida poco oportuna. Con razón RODRIGUEZ DE VESA ha anotado: "es un error desde el punto de vista político criminal castigar a los que sirven en los locales dedicados a la prostitución. No se han tenido en cuenta para nada experiencias internacionales que desaconsejan tal medida" (243). La experiencia internacional recomendada mantiene: "las personas que trabajan en establecimientos que se usan para la prostitución, sin embargo, no deben ser sancionadas, pues si lo fueran, sin duda se solidarizarían con los terceros explotadores y se convertirían en un obstáculo para la aplicación de la ley" (244). Pero las recomendaciones de la doctrina y de la O.N.U. no han sido acogidas por la jurisprudencia del T.S. como se observa al considerar: "... como expresamente determina el art. 452 bis d),¹², cuya aplicación se impugna y así procedió con acierto la Audiencia Provincial cuando calificó de aútera a la otra procesada, cuya conducta no se limitaba a la limpieza o aseo general de la casa, sino que ayudaba a la otra procesada, y aun en ocasiones la sustituía en el recibimiento de las meretrices y sus clientes" (245). Lo cierto es que el T.S. en más de un

recurso se ha pronunciado de forma negativa a las recomendaciones citadas, porque la realidad ha demostrado que estos empleados no solamente prestaban servicios puramente domésticos sino que colaboraban de manera muy estrecha con el titular de la industria dedicada a la explotación del sexo ajeno. Razón por la cual el T.S. consideró debidamente aplicado el precepto penal en estos casos (246).'

d. " Dieren o foparen en arriendo un edificio u otro local".

En nuestra opinión la acción consiste en primer lugar en dar en arriendo un edificio u otro local para que allí se explote la prostitución ajena (247). En tal sentido se ha pronunciado el T.S. " ..., que dió en arriendo una casa de su propiedad a sabiendas del destino ilícito que se daba a la finca ..." (248); en otra ocasión el T.S. se pronuncia de forma negativa haciendo resaltar la finalidad última del contrato, "... no consistía que el arrendamiento del local tuviera por causa el dedicarlo a la explotación del tráfico inmoral a que se refiere el precepto penal en cuestión (249).

En segundo lugar, la acción se concreta en fomar en arriendo un edificio u otro local para explotar allí la prostitución ajena, así lo entiende el T.S. " la recurrente alquiló tres habitaciones para cohabitar (...), la recurrente conocía el fin para el que alquilaba las habitaciones" (250). "La procesada dedicaba el cuartito que llevaba

en alquiler (...), para alquilar alguna habitación para recibir parejas con fines deshonestos (251).

B.- El sujeto pasivo y activo en el tipo básico del delito de proxenetismo.

1.- Sujeto pasivo.

Del contenido del artículo 452 bis d), y en conjunto de todo el contexto del capítulo se desprende que sujeto pasivo (252) puede ser cualquier persona, es decir, hombre o mujer. Por nuestra parte sin embargo al iniciar este trabajo pusimos de relieve que lo encaminaríamos en cuanto al análisis de la prostitución femenina (253). La doctrina considera por su parte que puede ser sujeto pasivo (víctima) de estos delitos relativos a la prostitución cualquier persona: varón o mujer (254), de manera menos clara pero sí más plástica se pronuncia otro sector de la doctrina al decir: "no es preciso que quien se prostituya pertenezca al sexo femenino ..." (255). Sin embargo la jurisprudencia del T.S. en escasísimas ocasiones ha dejado entreabierta la posibilidad de considerar como sujeto pasivo de los delitos relativos a la prostitución lo mismo al hombre que a la mujer, y así dice: "en cuanto al sujeto pasivo se ha de tratar de mujeres en status de prostitutas o personas que se dedican a la prostitución ..." (256), que abarca a los actos de homosexualismo (257) y en cambio con frecuencia y cla-

ridad meridiana si se exige que el sujeto pasivo sea mujer al requerir como elemento básico para la aparición del tipo delictivo que la mujer se dedique a la prostitución - (258); tal tipo -artículo 452 bis d)-, ... exige que recaiga sobre mujeres prostituidas, porque si no faltaría el elemento condicionante de la tipicidad, la prostitución y su explotación, es decir, seres humanos femeninos, -cosificados- ...(259); "...en cuanto al sujeto pasivo se ha de tratar de mujeres en status de prostitutas"(260), de mujeres profesionales (261), sus empleadas ejercían el trato carnal con sus clientes (262); en otras sentencias el T.S. considera que el artículo 452 bis d), junto con el resto del capítulo, fue introducido con la única finalidad de impedir que la mujer se prostituyera (263), la de luchar penalmente contra la prostitución, que es la entrega íntima de la mujer (264) e impedir y reprimir la explotación y corrupción sexual de la mujer (265) y evitar el ultraje a la dignidad (266) de la mujer. En otras sentencias para que la conducta del proxeneta sea típica se requiere que facilite relaciones ilícitas entre personas de distinto sexo (267), que conste que la mujer fuera prostituta (268); que es el comercio que hace una mujer con su cuerpo (269) en casa de lenocinio, teniendo en ella varias prostitutas (270). El T.S. en varias ocasiones ha casado la sentencia recurrida porque en los hechos probados no se hizo la más ligera indicación a que las mujeres que acudían fueran prostitutas (271), al no precisarse en las usuarias que se tra-

fara de prostitutas no se da el delito (272); otros datos fácticos sobre la condición de tales mujeres, vale decir, si las mismas estaban prostituidas (273); por la consideración de no hallarse demostrado que las mujeres que acudían a la casa de la procesada para tal menester fueran prostitutas (274) y que los actos sean los propios del comercio carnal de mujeres (275); porque el comercio carnal de mujeres (276) consiste en la entrega sexual habitual y mediante precio de una mujer (277), y la conductora ha de dirigirse a recibir mujeres prostituidas (278), como las filda el relato de prostitutas, que son las hembras que comercian con su cuerpo (279).

Esta pequeña, pero elocuente muestra nos indica que nuestro más alto tribunal sigue considerando de manera inequívoca que el sujeto pasivo sobre el que recae la acción material, es la mujer. Aunque de la letra de los textos legales se deduzca también de manera clara que el sujeto pasivo pueda ser tanto la mujer como el varón: artículo 452 bis a), 1º "... la prostitución de una o varias personas ..." 2º "... a persona mayor de ..." 3º "... refuere a una persona.."; b), 1º "... de persona menor..." 2º "... en el ánimo de menores..." 3º "... lugar a la prostitución de menores..." 4º "... la estancia de menores..."; d), 1º "... en el que se ejerza la prostitución ..." 2º "... para explotar la prostitución..."; e), "... estuviere un menor ...". La doctrina (280) conforme al tenor literal del capítulo ha considerado que no hay inconveniente para que tanto la mu-

jer como el varón puedan ser sujetos pasivos de este delito. Por nuestra parte como hemos anotado al iniciar este trabajo, aunque considerando esta posibilidad, dirigimos nuestro análisis únicamente en cuanto hace relación a la prostitución femenina (281), porque la protección se ha dirigido en este campo a la mujer (282), a la represión de "la trata de blancas" (283), la represión de "la trata de mujeres" (284), la represión de "la trata de mujeres mayores de edad" (285) según estos convenios internacionales que inspiraron al convenio para la represión de la trata de personas y de la explotación de la prostitución ajena como consta en su preámbulo, artículo 1º, 1º y 2º (286). Igualmente el Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956 pone el acento en el "respeto debido a la dignidad de la mujer (...)", en aras del más inmediato tratamiento y represión de la explotación inmoral de la mujer", en su artículo 1º dice: "velando por la dignidad de la mujer ..." (287). Las disposiciones que posteriormente se dieron con el fin de desarrollar el citado Decreto-Ley, ponen igualmente el acento en que la mujer es la explotada (288) y por lo mismo se impone la tarea de la regeneración de las mujeres (289) y al admitir habitualmente a las mujeres salidas de los prostíbulos, entra de lleno en el espíritu de la letra de las normas de ejecución del Decreto-Ley (290) y la Fiscalía del T.S. pide la cooperación para la rehabilitación de la mujer por medio de los centros creados a tal fin (291). Del ROSAL, COBO y otros se pronuncian (292) así como COBO DEL ROSAL y RODRIGUEZ RAMOS (293) en sentido semejante.

2.- Sujeto activo. Condiciones que debe reunir.

En el núm. 1º del artículo 452 bis d) del C.penal estamos ante un *delictum proprium* (294), y que, por lo tanto, no puede ser autor en él más que el dueño, gerente, administrador o encargado del local (295). Cabe sin duda una participación criminal en los mismos términos que en los demás delitos propia, sin más exclusión que la coautoría, puesto que no puede ser autor quien no tenga la condición de dueño, gerente, administrador o encargado del local; al elevar el legislador a delito independiente las formas de cooperación, inducción, auxilio etc., a la prostitución en los artículos 452, bis a), 1º y 2º; bis b), 1º, 2º, 3º y 4º y bis d), 1º, párrafo 2º y 2º del C.penal, el problema, caso de participación de un extraño no ofrece dificultades pues su intervención se calificará y castigará conforme a la actividad desarrollada por éste.

En cuanto al sujeto activo del párrafo 2º del núm. 1º y núm. 2º del artículo 452 bis d) puede ser cualquier persona (296) que a sabiendas sirviera a los mencionados fines en los referidos locales y los arrendadores o arrendatarios figuren o no como titulares del contrato (297).

Para determinar las características que el sujeto activo debe reunir, el T.S. se pronuncia señalando (298) que debe estimarse como dueño, al que tiene el dominio y señorío de la casa o negocio; como gerente, al que dirige

la empresa localista, perteneciendo ésta a otra persona; como administrador, al que sirve y gobierna el quehacer representando a distinto sujeto a quien pertenece; como encargado, al que tiene a su cargo la casa o negocio, pero representando también a su dueño o interesado (299); financieros, es decir, personas que no a cara descubierta sino permaneciendo en segundo término o en la penumbra, invierten cantidades en el ilícito pero productivo negocio o contribuyen a los gastos de instalación del mismo o a los de organización o mantenimiento (300); sirvientes, sujetos que concedores del tráfico immoral que se desarrolla en el local, realizan en el mismo tareas necesarias para su funcionamiento pero de mero carácter auxiliar secundario o subalterno, sin intervenir en la dirección o administración del mismo y bajo las ordenes y dependencia del propietario, gerente o administrador (301) y arrendatarios, que sin concertar el contrato inicialmente, llevan a cabo después personalmente el ilícito negocio (302). En cuanto a esta última clasificación de arrendadores y arrendatarios, es aconsejable una interpretación mesurada, so pena de caer en extremos abusivos que no conducirían más que a consecuencias que son inaceptables desde el punto de vista de la política-criminal, como lo pone de manifiesto la doctrina dominante (303). Esta enumeración de menesteres mediante los cuales el proxeneta se vale para explotar la prostitución ajena es la usual en la jurisprudencia del T.S. y así lo ha confirmado recientemente (304).

Además de las formas mediante las cuales el proxeneta puede presentarse o señalizarse en el bajo mundo de la prostitución, su conducta requiere cierta continuidad y permanencia en la actividad (305), es decir, es necesaria la profesionalidad (306) gracias a la cual adquiere la categoría de proxeneta que le coloca en posición ventajosa a la hora de manipular su criminal empresa, dándole permanencia u obteniendo pingües ganancias, "... la tenía organizada y explotaba de modo directo ..., por lo cual fue debidamente aplicado el art. 452 bis d)"(307); la explotación del tráfico carnal mediante precio, entraña una cierta permanencia en la conducta favorecedora (308), pues tal ejercicio denota de alguna forma una cierta permanencia o dedicación (...) lo que supone un destino en la mente del sujeto activo (309); pues la procesada habitualmente se dedicaba a recibir parejas (310), lo que presupone la continuidad en tal actividad, y por lo que normalmente no comprende en su ámbito delictivo aquellos actos puramente ocasionales y aislados (311), lo que se requiere es que el local esté destinado al favorecimiento de la prostitución ajena como medio de vida (312) y que en este caso se deduce de la narración fáctica que está indicando la existencia de un negocio estable y permanente (313), pues el local se facilitó por su tenedor movido de ánimo de lucro y con cabal conocimiento del objeto de su dedicación (314). Continuando en esta línea interpretativa el T.S. recientemente ha considerado que en el ar-

artículo 452 bis d) del C. penal se tipifican como conductas punibles, las de aquellos dueños, gerentes (...), por lo que dado el significado y explotar es preciso para que surja esta figura delictiva que la actividad o conducta tenga un carácter de permanencia y continuidad que le imprima cierta profesionalidad, no afectando a la punición cuando en el local se realicen actos carnales aislados, o que no tengan las características de tráfico y comercialidad propias de la prostitución (315).'

II.- Los elementos del tipo privilegiado (316)
en el delito de proxenetismo.

A.- La acción. El artículo 452 bis b), números 2º, 3º y 4º del C. penal.

1.- El "facilitare medios" del art. 452 bis b) núm. 2º del C. penal.

En este apartado encontramos que la acción se concreta en "facilitare medios" (317), es por tanto que mediante esta forma el proxeneta hace posible la explotación de la prostitución o corrupción ajenas, valiéndose de una serie de instrumentos, bien en su provecho o en el de terceras personas. La literatura jurídica considera que dentro de este mismo sentido caben igualmente términos como ayudar, auxiliar, contribuir a la prostitución para que esta se realice mediante impulsos y fuer-

zas morales diversas, y por esta clase de cooperación cabe exigir responsabilidad a quien contribuye con su intervención a que una mujer prostituida de antemano, continúe en su mal oficio, mediante las agencias que le presite, para conseguir su unión carnal con una o varias personas (318). PUIG PEÑA anota "facilitar, es allanar obstáculos" (319). Para el T.S. "el hecho de admifir en una casa de lenocinio a una joven (...) puesto que con ello, aunque no se promueva, se favorece o facilita la prostitución, proporcionando los medios de llevarla a efecto" (320). "Facilitó una alcoba (...) no cabe duda de que con ello se facilitaron medios para la corrupción" (321). "... facilitó medios llevando a la menor al lugar donde acostumbra a tener acceso carnal con la misma, para que también lo tuviera, cobrándoles ..." (322); "facilitar" es hacer posible la obtención de un fin (323), "facilitar" es hacer asequible o posible una cosa (324), y por "facilitar medios" ha de entenderse cualesquiera que estos sean, tales como proporcionar casa-habitación, apartamento u otros idóneos con la finalidad que el precepto expresa (325). Para la doctrina dominante "facilitar medios" consiste en suministrar aquellos que pueden contribuir a asegurar el logro de los propósitos deshonestos (326). O sea que el planteamiento interpretativo ofrecido al comienzo del epígrafe se acomoda al sentir de la literatura jurisprudencial y jurídica, y además presenta de manera real una faceta más del hacer criminal del proxeneta.

2.- El "ejerciere cualquier género de inducción"
del artículo 452 bis b), núm. 2º del C. penal.

Entendemos como tal las manifestaciones y acciones del proxenetista de instigar, persuadir, mover a una o varias personas mediante cualquier género de fórmulas, a que se prostituyan o entreguen al ejercicio de actos de corrupción en su beneficio o en el de terceras personas (327). Para la literatura jurídica más representativa, la fórmula "cualquier género de inducción" se refiere a la excitación, o, si se prefiere, a la provocación de un acto impúdico (328). La jurisprudencia del T.S. ha considerado que la inducción tiene lugar cuando "... al persuadir la procesada a una joven (...) para que mediante retribución, yaciera con un hombre" (329); "la proposición que la procesada hizo en el consejo que dió (...), de ir a la casa de citas de que era encargada" (330); "la procesada al aconsejar insistentemente e inducir con miras deshonestas (...) para que se entregara a un hombre como lo consiguió" (331). En conclusión, en lo relativo a la inducción la expresión del código es de lo más amplia: "cualquier género", comprende por tanto, el consejo, mandato, inspiración, persuasión, en suma, la influencia intencional sobre el ánimo de la menor para satisfacer los deseos deshonestos de persona ajena a ambos, esto es, del proxenetista y de la menor (332).

3.- Las "promesas o pactos" del artículo 452 bis b)
núm. 3º del C.penal.

El hacer criminal se concreta en primer lugar en la inducción mediante "promesas", y por "promesas" entendemos la expresión de voluntad del sujeto-agente (el proxeneta) mediante la cual se compromete a dar, hacer o no hacer una determinada cosa o manifestación en beneficio de la presunta víctima, si a cambio de tal ofrecimiento se dedica a la prostitución bien en territorio nacional o extranjero, en su provecho económico o en el de terceros. La literatura jurídica más autorizada en el tema, considera que el precepto es superfluo, pues la conducta en él prevista entra en los conceptos genéricos de promover, favorecer o facilitar (333). Por nuestra parte consideramos primordial desentrañar el contenido de los términos "promesas o pactos", pues los conceptos genéricos a que se refiere la doctrina (334) son los integrantes del núm. 1º del art. 452 bis b), tipo que no consideramos como de genuino proxenetismo, y por tanto nos adherimos a la doctrina que califica estas conductas de "participación en la prostitución o corrupción de un menor de veintifréis años" (335). El T.S. ha admitido que existe promesa cuando: "... con las ofertas de buenos vestidos y cuanto quisiera si convenía en ser entregada en la casa de prostitución a que la condujo" (336). "Pactos" es el acuerdo mediante el cual una persona (víctima) se obliga a prostituirse en

beneficio de otra (proxeneta); estos pactos como las promesas tienen que reunir requisitos aparentes de seriedad y convicción por parte de la víctima, de lo contrario estaríamos ante un acto voluntario de prostitución. El T.S. aceptó la existencia de pactos: "cometió este delito el procesado puesto que indujo al padre de la víctima, mediante pacto de no abandonarla, entregando a éste en caso contrario la suma de cinco mil pesetas (337)."

4.- El "ayude o sostenga la continuación" del artículo 452 bis b) núm. 4º del C. penal.

Ayudar es la acción mediante la cual el proxeneta coopera o pone los medios suficientes para que una persona prostituida continúe (338) en ese estado, en su beneficio o en el de terceros. En este tenor el T.S. entiende que "no cabe mejor ayuda, (...) que recibirla en el propio domicilio de la condenada (...), y simulando tenerla como sirvienta, dedicarla a la prostitución, lucrándose con la mitad del dinero que recibía de los hombres con quienes cohabitaba" (339). Para la doctrina, la conducta consiste en mantener el estado de corrupción, aquí en sentido amplio comprensivo de la prostitución (340). En cuanto a "sostenga" consideramos que es la acción mediante la cual el proxeneta gracias a determinados medios ofrecidos por él, mantiene bajo su control a la víctima o víctimas en la prostitución o en otro estado de corrupción. Así se ha pronunciado de manera constante el

T.S. (341).'

B.- El sujeto pasivo y activo en el tipo privilegiado del delito de proxenefismo.'

1.- Sujeto pasivo.

El sujeto pasivo en el artículo 452 bis b) del C. penal es la persona menor de veintitrés años, debiendo reunir además las características descritas y analizadas al estudiar el sujeto pasivo en el tipo básico del delito de proxenefismo del artículo 452 bis d) (342). Sin embargo ha de anotarse que los números 2º y 3º del artículo en estudio (343) el sujeto pasivo de esta figura no necesariamente tiene que ser una prostituta como en el caso del artículo estudiado con anterioridad que requería el status de prostituta para configurarse. En estos dos supuestos nos encontramos ante figuras de "recluta" para la prostitución en las que los sujetos pasivos pueden ser personas prostituidas o no (344).

En cuanto hace referencia a la edad y en especial a la mayoría de edad actualmente fijada en el artículo 12 de la CE (345), consideramos que en esta área concreta del Derecho penal no presenta ninguna dificultad por cuanto que el legislador penal es libre de elevar la protección penal sin limitarse a la fijada por otras disposiciones jurídicas como en su día lo hizo (346). Esta interpre-

tación es compartida recientemente por el T.S., al manifestar: "La aparente discrepancia entre el artículo - 452 bis b) del C.p. y el artículo 12 C.E., que fija la mayoría de edad en los 18 años, no tiene realidad práctica y no fundamenta plantear cuestión de inconstitucionalidad, ya que nada impide que el legislador fije el límite de la protección penal por encima o más allá de la mayoría de edad, como ya venía sucediendo bajo la legislación anterior, donde la mayoría de edad alcanzaba a los 21 años mientras que la protección penal se extendía, como ahora hasta, los 23 años"(347).

2.- Sujeto activo.

El tipo básico del delito de proxenetismo, artículo 452 bis d), 1º y 2º, analizado, contribuye a conformar un sector de delitos denominados comunes, de esta forma cualquier persona puede ser sujeto activo en el párrafo 2º del núm. 1º y núm. 2º del mismo artículo. Pero no sucede así en el supuesto del tipo penal en estudio -artículo 452 bis b)- en este caso concreto nos encontramos frente a delitos especiales impropios que también pueden cometerse por cualquiera, pero que en el caso de que la autoría sea realizada por personas calificadas constituyen una causa de agravación de la pena (348) como más adelante examinaremos. En consecuencia en cuanto hace referencia a este tipo penal y únicamente cuando el sujeto activo "fuere autoridad pública o agente de ésta...", la

condición de tal se examinará a la luz del artículo 119 del C.penal (349). Analizar tal precepto en el limitado campo de nuestro trabajo excede no solamente los límites del mismo sino también nuestro propósito, por lo mismo nos atenemos a la letra del precepto y para una mayor comprensión nos remitimos a la bibliografía al respecto (350). Cuando el sujeto activo no goce de esta cualificación especial pertenecerá por sus características al sujeto activo ya analizado al estudiar el artículo 452 bis d), párrafo 2º, núm.1º y núm. 2º (351).

III.- Los elementos del tipo cualificado en el delito de proxenefismo.

A.- La acción. El artículo 452 bis a), núm. 2º del C.penal.

La acción o las acciones en el tipo cualificado del delito de proxenefismo están descritas en el artículo 452 bis a), núm. 2º del C.penal, que detalla la rica variedad de actos a través de los cuales se puede exteriorizar la acción, ya sea por medio de "engaño, violencia, amenaza, abuso de autoridad u otro medio coactivo determine, a persona mayor de veintitrés años", precepto tan generoso en actos, impone un análisis de cada conducta aunque sea de manera somera.

1.- El término "engaño" del art. 452 bis a) núm. 2º del C.penal.

Por "engaño" entendemos la acción del proxeneta mediante la cual logra o consigue que otra u otras personas acepten como verdadero lo que él dice, promete u ofrece (reserva mental) en aquel momento para inducir a la persona o personas a la prostitución. Há de entenderse que el comportamiento engañoso del proxeneta debe ser tal, que no permita al destinatario otra vía distinta de formación de su propia representación de la realidad (352), y ésta con mayor razón pues la acción engañosa va dirigida a una persona de veintitrés años cumplidos, que aunque es cierto que la experiencia nos muestra una serie de situaciones en las que incluso las personas más inteligentes "pueden fragar las mentiras más inverosímiles", debido a que en toda persona existe una buena dosis de credulidad (353), también es cierto que la evidencia con que se presenta la finalidad última del proxeneta, no da lugar a equívocos por parte de la víctima. Cuando hay que operar con cautela es en el caso de que la víctima sea menor de veintitrés años, pues no podemos olvidar que mediante esta modalidad, la más antigua en la historia, el mercader de la prostitución ajena ha alucinado a estas mujeres, ha montado variados artificios y extrañas artes para provocar el embeleso y la ilusión de sus futuras víctimas logrando en todo momento sus propósitos. Esta observación se ve corroborada por la literatura jurídica cuando dice que por engaño debe entenderse todo género de maniobras encaminadas a disimular los propósitos del culpable; ha-

brá engaño por ejemplo, cuando se ofrece a una mujer un cargo de institutriz, de mecanógrafa u otro de carácter honorable, con el fin último de dedicarla a la prostitución (354), es la falta de verdad en lo que se dice o hace provocando en la otra persona la creación de una falsa situación (355).'

2.º El término "violencia" del art. 452 bis a) núm. 2º del C. penal.

El concepto de "violencia" en los delitos relativos a la prostitución no ha de vincular criterios clásicos del mismo (356) como "la violencia es el acto de fuerza material ejercida sobre una persona" (357), sino más bien, cualquier acción que, con independencia de sus propiedades específicas, impida al sujeto pasivo el ejercicio de su voluntad (358), porque las acciones del proxenetismo encaminadas a doblegar la voluntad de sus víctimas son innumerables, y en ese conjunto de actos propios para conseguir sus fines lo que menos usa son aquellos actos conocidos por "vis absoluta" (359). El proxenetismo modernamente ha usado medios técnicos capaces de producir coacciones, ha utilizado la morfina, la marihuana, drogas blandas y duras, en un momento inicial para vencer la resistencia de su víctima a prostituirse, así por ejemplo, iniciar a una mujer en el consumo de la morfina (360), luego exigirle un dinero que no posee para finalizar conduciéndola a la prostitución, amén de otros procedimientos mediante los

cuales somete la voluntad de su víctima a sus fines, procedimientos ricamente descritos por la mejor literatura en el campo del gangsterismo (361). Igualmente se sirve de actos que podían calificarse de "vis compulsiva" (362) como encierros, palizas, torturas para que posteriormente la mujer acceda y se entregue al ejercicio de la prostitución en provecho del proxeneta. Así el proxeneta actual emplea más la violencia moral o intimidación que la física o material. Por todo lo cual procede un análisis, a la luz de la literatura jurídica más autorizada, de estas dos formas de anular totalmente la voluntad o de desplazar la libertad de voluntad, pero no la voluntad misma.

a.- La violencia como "vis absoluta".

La violencia como "vis absoluta" en los delitos relativos a la prostitución y con la finalidad de que la víctima ceda a la pretensiones del proxeneta, no es usual en este bajo mundo, tal cual la concibe la doctrina dominante, porque la vis physica absoluta o ablativa (363) coloca a la víctima en una situación física de imposibilidad de ejercer su oficio de prostituta, anula su voluntad de manera total; por ejemplo, la mujer es golpeada hasta perder el conocimiento, colocada en un estado de inconsciencia, mediante narcóticos o hipnotismo, aunque no intervenga una fuerza material (364), ya que se le coloca la droga inadvertidamente en la bebida. Lógicamente en tales condiciones la mujer no puede ejecutar los actos propios

de su oficio, de manera normal que es el fin que persigue en última instancia el proxeneta. La literatura actual comparte tanto la nomenclatura "vis absoluta" (365) "vis física" (366) con el significado que de la misma de manera breve y sucinta queda anotado.

b.- La violencia como "vis moralis".

En los delitos relativos a la prostitución que venimos analizando, la violencia como "vis moralis" es una de las formas mediante las cuales el proxeneta logra que sus futuras víctimas se entreguen al ejercicio de la prostitución, ya que éste ejerce la violencia con objeto de que la mujer ceda a sus exigencias, en el sentido de que ejerza la prostitución en su provecho o en el de terceros, así la describe y concibe la doctrina jurídica más autorizada, al operar sobre las motivaciones y presuponer por lo tanto una voluntad libre (367), en la mujer coaccionada. Esta forma de "violencia moral" de desplazar la libertad de voluntad, pero no la voluntad misma (368), es la más usada por el proxeneta para la consecución de sus fines. La "vis moralis" aparece gracias a una serie de acciones por causa de las cuales se proyectan las acciones de la víctima en un sentido contrario a su voluntad, así por ejemplo, por miedo (369) a que le ocurra un accidente grave a un ser querido, la mujer cede a prostituirse; para evitar que se divulgue un secreto especial, la mujer cede a pros-

tituirse; en un apuro económico cede a prostituirse a cambio de esa suma de dinero; los ejemplos, tomados de la vida real, de ese bajo mundo de la prostitución, son tantos y tan variados que la lista de los mismos sería inacabable; lo importante es captar aquí que la libertad de la mujer una vez que su voluntad ha sido sometida por el proxeneta, se dirige donde éste quiere y no donde ella quiere. Cuando se presenta esa escisión, esa falta de coordinación entre lo que se quiere y se hace, es cuando la mujer ha sido obligada a proceder de manera distinta a como le hubiese afeitado (370), por causa de la acción del proxeneta consistente en obligarla a que efectúe lo que no quiere (371), ya por medio de coacciones por ejemplo, el suministro de narcóticos o el hipnotismo (372); ya por medio de amenazas (373), por ejemplo cuando se amenaza a la mujer en el caso de que si no se prostituye en provecho del proxeneta le será secuestrado y torturado su pequeño hijo. Como se observa el sujeto-agente logra sus propósitos mediante el uso de la "vis moralis". Para un estudio detallado y profundo en especial para estas dos acciones, coacciones y amenazas, que son comunes y frecuentes en el mundo de la prostitución es conveniente profundizar y reflexionar sobre la literatura jurídica más actualizada en este tema (374) a la cual nos remitimos.

3.- El "abuso de autoridad" del artículo 452 bis a)
núm. 2º del C. penal.

Entendemos que existe "abuso de autoridad" cuando el sujeto-agente se halla en una posición de verdadera superioridad -en el orden moral o material- frente a su víctima y que por esta misma relación y ante la imposibilidad de rehusar tal ascendencia ésta accede a sus propósitos y se prosifuge en su provecho. Esta modalidad se ofrece con cierta periodicidad, porque infortunadamente nuestra escala de valores sufre como "la bolsa" constantes depreciaciones. Casos de verdadera superioridad en el orden moral han sido consagrados por la jurisprudencia del T.S. al aceptar: "... con sobrada energía, abusando de su autoridad (era la madre de la víctima) para conseguir tan torpes despropósitos" (375); "... cuando es el abuso de autoridad, dimanando de la accendencia familiar o de otro orden directivo sobre la víctima, (...) el culpable por exceso de autoridad y por la coacción moral que sus mandatos imprimen a la víctima, obliga a ésta a realizar actos inmorales ..." (376). La definición que hemos dado no solamente se ve avalada por la jurisprudencia del T.S. sino también por la doctrina jurídica, al considerar que: "el abuso de autoridad a que se refiere el texto legal ha de tener tal intensidad, ha de ejercer tal presión sobre la voluntad, que anule o menoscabe grandemente la libertad de la persona sobre quien se ejerce. No bastan los meros consejos, ni la incitación a satisfacer los deseos deshonestos de un tercero, es precisa una coacción que suprima o disminuya la libertad" (377). Y esa coacción

que suprime o disminuye la libertad la logra el sujeto activo cuando se encuentra como anotamos, en una posición de verdadera superioridad.

4.- La expresión "otro medio coactivo" del artículo 452 bis a) del núm. 2º del C. penal.

Consideramos que este "otro medio coactivo" debe ser interpretado conforme a las modalidades de violencia ya descritas (378), porque como certeramente anota la doctrina dominante, es difícil dar sentido a la expresión "otro medio coactivo", porque la coacción sin violencia o amenaza no tiene vida en nuestro código (379), en consecuencia nos remitimos a lo ya anotado y a la doctrina citada.

B.- El sujeto pasivo y activo en el tipo cualificado del delito de proxenetismo.

1.- Sujeto pasivo.

El sujeto pasivo en el art. 452 bis a) núm. 2º del C. penal es la persona mayor de veintitrés años, sin otra característica especial, es decir, no se requiere que la víctima ejerza el oficio de prostituta, como se requería especialmente en el art. 452 bis d) del C. penal (380) el status de prostituta (en el sujeto pasivo), pues lo -

que la ley castiga es el sometimiento de la persona mayor de veintitrés años a la prostitución mediante cualquiera de las acciones descritas en el número 2º del artículo 452 bis a) del C.penal. De exigirse dicho status de prostituta como se suele exigir en otras disposiciones del Capítulo, vaciaríamos el tipo de contenido y a contrario sensu se llegaría al absurdo de proteger mediante estos tipos penales únicamente a la mujer prostituta y no a la mujer honesta que sin serlo podría ser reclutada y explotada gracias a las artes engañosas del proxeneta, llegándose con ello a la aberrante contradicción de vaciar el sentido total de la reforma, cuya ratio legis es la protección de la mujer en general(381).

2. Sujeto activo.

El sujeto activo en este tipo cualificado al igual que en los tipos anteriores no ofrece dificultad alguna, es decir, lo puede ser tanto el varón como la mujer(382) que reúna aquellas cualidades y características anotadas en los otros, caso de ser autoridad o agente de ésta se procederá conforme a lo expuesto en el tipo privilegiado (383).

IV.- Análisis de la conducta del cliente en el delito de proxenetismo.

Existe en este delito de proxenetismo un nuevo elemento que completa el triángulo de personas que componen esta figura delictiva, elemento atípico en la legislación analizada, pero necesario para que pueda ser estudiado en su conjunto, por un lado el promotor "proxeneta", por otro el producto "prostituta" y por un tercero es también aconsejable abordar la figura del consumidor "cliente".

Con excepciones honrosas pero preferidas el legislador se ha ocupado del cliente en los delitos relativos a la prostitución, pero su incidencia fue tan breve que ni tan siquiera se hace referencia a ello en los tratados histórico-jurídicos del derecho penal moderno. En este trabajo hemos tratado el tema al analizar los Fueros (384) e hicimos mención especial a una jurisprudencia francesa del siglo pasado sobre el mismo (385).

Por otra parte es conveniente recordar aquí que todas las declaraciones de los derechos del hombre y todas las constituciones, proclaman la igualdad del hombre y la mujer ante la ley, y en efecto en materia penal las sanciones son en principio iguales para ambos sexos (386), pero esto no ocurre en los delitos relativos a la prostitución donde por lo general (387) se castiga la conducta de la mujer pero no la del cliente. Antiguamente fue castigada por SOLON la conducta del cliente con incapacidad cuando se trataba de magistrados, abogados, diplomáticos y sacerdotes (388). Modernamente también fue de este parecer el arzobispo de Canterbury, doctor Fisher, cuando se

dirigió a la Cámara de los Lores: " Mis señores, señoras, el medio más rápido para restringir la prostitución es ahogar al cliente y castigarlo" (389). No eran palabras vanas y en efecto, ciertos legisladores, en Estados Unidos por ejemplo, se han lanzado por esta vía (390). Para MANCINI el cliente no es el agente de la prostitución, sino su coautor (391).'

Nuestro interés es presentar ese lado de la figura geométrica que se ha tornado olvidado y privilegiado, ya que la finalidad que nos hemos propuesto es que este estudio pueda ofrecer alguna utilidad práctica en este campo. La conducta del tercero es a todas luces innoble, ¿ Por qué no tipificarla para castigar algunos aspectos de la misma?. La prostitución es un comercio ilícito, la explotación de la prostitución ajena tiende a engrosar sus filas con personas menores de edad. La razón es sencilla, el cliente, que en muchos casos se trata de un libertino, un libidinoso, paga por poseer sexualmente a una joven sumas muy importantes de dinero. Las cantidades dinerarias que circulan alrededor del mundo de la prostitución son tan fabulosas que asombrarían al más avezado en la materia (392). En estos casos no vemos inconveniente alguno para que el tercero que obra en tales condiciones, estimulando al proxeneta a la conquista de personas jóvenes, pueda ser de alguna manera sancionado conforme a su actividad. Una sana política criminal en este campo podría, conforme a la realidad establecer unos límites

mínimos de precaución para el usuario de la prostitución. Si así fuera, los prostíbulos se verían menos provistos de personas jóvenes y tal vez el cliente ante el temor de incurrir en sanciones evitaría su asistencia a los mismos.

Por nuestra parte consideramos oportuno en esta faceta que se reconozcan a la prostituta algunos de los derechos que otorga el artículo 444 del C. penal (393), siempre y cuando que tales extremos puedan ser probados con arreglo a las técnicas médico-legales modernas.

U.- Lugar o sitio en el que se ejerce la prostitución.

El tipo penal requiere para su realización típica que el acto de prostituirse tenga lugar en un determinado espacio que ha de reunir las características de "casas o lugares de vicio" (394); "local", "edificio u otro local", "establecimiento o local" (395); como se observa la norma va dirigida además de a penalizar la conducta del proxeneta a erradicar en lo posible la prostitución acuartelada, y por lo mismo se dirige a desermascararla en el lugar donde se ejerce, sancionando al proxeneta representado en las figuras de dueño, gerente, administrador o encargado del local, arrendatario o arrendador, con la accesoria del "cierre temporal o definitivo del establecimiento o local y la retirada de la licencia que, en su caso, se hubiere concedido" (396), sanción que se hace extensiva a

otros tipos del capítulo (397).

Para delimitar los contornos que este epígrafe se propone presentar es necesario ir a la fuente de origen de la ley que dió lugar a este Capítulo VI "Delitos relativos a la prostitución", normas complementarias, jurisprudencia y doctrina.¹

A.- Decreto Ley de 3 de marzo de 1956.

La ratio legis de este Decreto Ley se fundamenta en la necesidad de "optar decididamente por la abolición de los llamados centros de tolerancia, en aras del más inmediato tratamiento y represión de la explotación inmoral de la prostitución", en consecuencia en su artículo 2º dispone: "Quedan prohibidas en todo el territorio nacional las mancebías y casas de tolerancia, cualquiera que fuese su denominación y los fines aparentemente lícitos a que declaren dedicarse para encubrir su verdadero objeto", en el artículo siguiente dispone: "Cesarán en su tráfico tráfico las citadas casas (...) la subsistencia o reapertura de las referidas casas, o el establecimiento de otras nuevas ...". Fácilmente se comprende cual era el pensamiento del legislador y cual la finalidad última de la ley, es decir, ambas conducen a la solución del problema por medio de clausurar "las mancebías y casas de tolerancia" cuya consecuencia inmediata sería lograr la disminución de la prostitución y el beneficio de la dig-

nidad de la mujer y de la moral social (398).'

B.- Disposiciones complementarias.

A partir de la promulgación del Decreto-Ley se dan normas para un mayor conocimiento y mejor aplicación del mismo, normas que encaminan su "artillería" a la destrucción total "las mancebías y casas de tolerancia", donde se pide "decretar la clausura" (399) de las mismas y su "titular entregará a los Agentes de la Autoridad una relación de las mujeres dedicadas al tráfico ilícito ...". (400). Días después se indica a los Agentes de la Autoridad que el término "casa de tolerancia" debe entenderse en el sentido de todo lugar que de una u otra forma "ostensible o encubierta" tenga matiz de prostíbulo. Es decir, que para proceder a su clausura es necesario que quede demostrado que en tales lugares se explota a la mujer por terceras personas que se lucran del tráfico ilícito y que se dan las características de habitualidad y profesionalidad en las mujeres que acuden a los mismos (401). En todo caso, al Patronato corresponde velar para que sean cerradas aquellas "casas de tolerancia" (402). En sentido similar se pronuncia la Fiscalía del T.S. (403). El Decreto Ley, circulares, literatura jurídica y la adhesión de España el 18 de junio de 1962 al Convenio para la represión de la trata de personas y de la explotación de la prostitución ajena (404), contribuyeron a la reforma del

C.penal y a que en ese texto, el revisado de 1963 se incluyera un nuevo capítulo, el VII (405) y en especial su artículo 452 bis d), según el preámbulo del C.penal (406).

C.- La jurisprudencia del T.S.

El T.S. en cuanto hace relación especial al delito de proxenefismo desde 1963 (año de la reforma del C.penal) se viene ocupando de manera constante, meticulosa y clara, sobre este elemento descriptivo-normativo del tipo. Descriptivo, en cuanto el local es un inmueble que pertenece al mundo externo y es perceptible por los sentidos (407), normativo, por cuanto el local requiere una valoración del juez (408) que ha de aplicar el articulado del capítulo - VI del Título IX Lib. II del C.penal, para determinar si en ese local se explota o no la prostitución, es decir, si el defensor de dicho establecimiento se aprovecha del producto de la prostitución ajena y si ha sido establecido con tal finalidad. Este alto tribunal ha puesto especial interés en identificar este elemento integrante de la figura delictiva, desde 1964, fecha en que comenzó a conocer de los recursos de casación interpuestos por infracción de ley de las figuras delictivas integradas en el capítulo VI "Delitos relativos a la prostitución" del C.penal. Ya que es pieza principal, sin la cual la figura del proxeneta no se completa y con ella se cumplimenta la ratio legis del Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956 que apunta a la ex-

finción de "la prostitución acuarfelada". Ante tal propósito es natural que las "casas o lugares de vicio", "local o no abierto al público", "edificio u otro local", "establecimiento o local" que en la explotación de la prostitución ajena usa el proxenetista, queden perfectamente identificados en cuanto a su reconocimiento, equipamiento, uso y destino, pues de lo contrario estaríamos ante conductas atípicas, el sujeto activo no dispondría del elemento esencial para la realización de su empresa y consecución última de sus fines.

El T.S. inicia su camino reconociendo que lo que sanciona este precepto, artículo 452 bis d), es la dedicación de un local a mancebía(409), más o menos clandestina (410), el domicilio particular destinado a tal fin, se convierte en casa de tolerancia de las prohibidas en el artículo 2º del Decreto Ley de 3 de marzo de 1956 (411); pero para que exista negocio con fin lucrativo, es necesario que en el local de referencia se ejerciten de manera normal y continuada actividades de esta clase (412), allí se dice con toda nitidez el local donde se ejercía el tráfico, quien era la persona titular de su posición o disfrute (413) y la subsistencia del arriendo del piso y la dedicación al tráfico sexual con provecho económico (414), lo que supone habitualidad en el ejercicio del proxenetismo mediante la retribución correspondiente(415); consta en el relato fáctico que la procesada era arrendataria del piso que venía dedicando a casa de citas (416).

y este tráfico immoral está castigado en el núm. 2º del artículo 452 bis d) que requiere en una de sus facetas tomar en arriendo un local, para explotar la prostitución (417) y si no es así, debe prosperar, pues no afirma el hecho probado que tomara el local en arriendo para explotar la prostitución (418), han de ser viviendas destinadas al ilícito tráfico de la prostitución (419). Pero estas viviendas o locales no necesariamente han de circunscribirse a un ejercicio industrializado, tal cual se entienden en el mundo mercantil, la empresa y los elementos de la misma (420), supuesto además casi imposible dada la prohibición de tal negocio, sino que basta que en cualquier local casa o habitación se ejerza la prostitución con conocimiento del dueño (421), pues lo que tipifica este delito es la existencia de un local donde se ejerza la prostitución (422), como el dedicado a la exhibición de prostitutas semi-desnudas, en espera de clientes para realizar el acto carnal (423). Hay lugar al recurso si no puede afirmarse que la vivienda se destinara a explotar la prostitución, laguna que no puede integrarse en perjuicio del reo (424), no así donde con toda claridad se deduce que tomó en alquiler la vivienda y la dedicó fundamentalmente a lupanar (425). Esta manera soferrada de encubrir el ejercicio clandestino en toda clase de locales enmascarados, con toda suerte de actividades aparentemente lícitas se previó y por ello se creó la figura delictiva que tipifica y penaliza el artículo 452 bis d) (426),

que desplaza la actividad del sujeto activo del delito sobre un local en que se ejerza la prostitución (427) que califica de "casa de prostitución" el piso en que "explotaba" tal género de actividad, aunque lo fuera en el aspecto de "prostíbulo no industrializado" (428), pues tal ejercicio denota de alguna forma una cierta permanencia o dedicación del local (429). El T.S. ha considerado que el domicilio particular de una familia, se degrada a la categoría de simple local encubridor de una actividad mercantil sancionada penalmente en el núm. 1º del artículo 452 bis d), con acceso al público y con sujeto activo, el jefe de la casa (430). El mantenimiento de locales dedicados a tan perniciosa finalidad, siendo más específicamente esta segunda faceta la que penaliza el citado precepto, para cuya ortodoxa interpretación gramatical y teleológica hay que tener en cuenta la fuente internacional de la que proviene y que la inspira, conforme a la cual ya de forma abierta, o ya enmascarada, han de servir en todo caso para explotar la prostitución, lo que presupone la continuidad en tal actividad, y por lo que normalmente no comprende en su ámbito delictivo aquellos actos puramente ocasionales y aislados (431); como no lo son los de "prostituta habitual" (...) arrendó a su nombre un piso (...) practicando personalmente la prostitución, dedicándose al propio tiempo a facilitar el uso del mismo a mujeres amigas, dedicadas por dinero al comercio carnal (432); hechos, que aunque escuetos, contienen los elemen-

tos que integran el delito descrito en el número 2º del artículo 452 bis d), que requiere alquiler de un local para dedicarlo al ejercicio de la prostitución (433) ~ creando las condiciones ambientales necesarias y propicias para su realización o desarrollo; lo que aparece, en el caso enjuiciado, a través del arrendamiento o cesión temporal por precio del uso de habitaciones a prostitutas, a sabiendas de que era para cohabitar (434); "... siempre que su tendencia o finalidad sea desfinarlos al ejercicio de tal lacra social, por lo que resulta de enorme relevancia el conocimiento de la tendencia del concepto contractual locativo, a tales finalidades, aunque también se acoja en el tipo, por su propia naturaleza, las conductas de igual contenido, si tales finalidades surgen con posterioridad al pacto arrendaticio (435), siempre que su tendencia o finalidad sea de desfinarlos al ejercicio de la prostitución (436), hecho no demostrado porque, es evidente que al no probarse que en dicha casa se habían realizado más actividades de compra-venta de relaciones sexuales que las propias de la inquilina (...) no incurrieron en el delito que se les imputa procediendo por tanto a la estimación del recurso (437). La doctrina jurisprudencial fue interprete del Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956 dado para proceder a cerrar las "casas de tolerancia" y terminar con la prostitución "acuarfelada" insiste: introdujo el artículo 452 bis d), a fin de reprimir una especie de favorecimiento o tercería de carag

ter locativo, es decir, el ejercicio de la prostitución clandestina en locales enmascarados con otras actividades ilícitas (438) y han de tener o implicar cierta continuidad y permanencia en tal actividad no comprendiendo en su esfera los actos simplemente tolerados, esporádicos o de mera complacencia (439); y en cuanto locales, abarca a todos, se hallen o no abiertos al público, donde haya un destino con alguna nota de reiteración, habitualidad o dedicación a la prostitución, bien se trate de alquiler de habitaciones, bien de viviendas, aunque el sujeto activo las ocupe en todo o en parte o no viva incluso en el piso (440), pero han de utilizarse en todo caso para explotar la prostitución (441) dedicar los locales a la prostitución (442). El T.S. en esta tónica interpretativa desmenuza el contenido y sentido del artículo 452 bis d) del C.penal que tipifica las conductas de los tomadores en arriendo de edificios o locales y servicios de los mismos, en los que se ejerza o explote la prostitución (443), porque el hecho de instalar una casa en esta capital como se describe en un caso de explotación de "prostitución acuarelada" (444), el inmueble referido se dedicaba a la prostitución clandestina (445) aunque el sujeto-activo viviere en ellos (446) pues el apartado d) del antedicho precepto incorporado al texto revisado del C.penal de 1963 responde a dos objetivos (...), como a impedir el mantenimiento de los locales con tan pernicioso finalidad, siendo esta faceta la que más específicamente se prevé y sanciona, (...), a tenor de lo cual

los locales destinados al tráfico carnal, ya de forma abierta o más o menos encubierta con otras actividades lícitas, han de utilizarse en todo caso para explotar la prostitución o corrupción ajenas, sin comprender por lo general en su esfera aquellos actos aislados, ocasionales o de mera complacencia, porque lo esencialmente perseguido es reprimir el retorno a la prostitución acuarfelada abolida por Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956 (447).'

D.- La literatura jurídica.'

En la literatura jurídica española, como lo hemos estado repitiendo a lo largo de este trabajo, no es fácil encontrar la menor referencia al análisis de las figuras criminales que ahora presentamos, de ahí que la labor acometida en más de una ocasión nos ha resultado ardua y árida; dentro de la literatura consultada se considera, "por casas y lugares de vicio han de entenderse aquellos que están destinados al trafo sexual comercializado; no por ejemplo, una casa de juego." No basta una estancia circunstancial" (448). Por consiguiente, por "local en que se ejerza la prostitución" hay que entender las mancebías (449). El mismo sentido se ha de dar al edificio o local a que alude el núm. 2º del art. 452 bis d) (450).'

E.- Quésira consideración.

Para tomar conciencia real de lo que representan en la lucha contra la represión del proxenetismo " las casas o lugares de vicio", "local", "edificio u otro local", "establecimiento o local" (451) es oportuno decir que en España en 1935 (452) el sistema de reglamentación de la prostitución estaba en vigor, posteriormente y hasta 1956 (453) la prostitución estuvo tolerada, o sea, las casas de citas en la península estuvieron presentes de manera más o menos encubierta y por esta razón en legislador de 1956 dirigió "sus armas" al cierre total y definitivo de "las mancebías y casas de tolerancia" sin cuya clausura la prostitución y en especial la explotación de la misma por terceras personas hubiera sido posible. La importancia que representan los establecimientos dedicados a la explotación de la prostitución es muy grande, pues gracias a ellos, la prostitución crece día a día y con ella los beneficios del traficante del sexo ajeno. Estos establecimientos, como la jurisprudencia del T.S. indica suelen enmascararse con toda suerte de actividades lícitas, por ejemplo pensiones, cafeterías, clubes, etc., ante esta híbrida composición no es fácil saber si nos hallamos ante un establecimiento con dedicación lícita o si por el contrario estamos ante una empresa o industria para la explotación de la prostitución ajena, ante tal duda y para que la conducta del sujeto activo sea típica es necesario poner en claro que tal establecimiento sea dedicado verdaderamente a la explotación o corrupción ajena. Tal conocimiento no es posible de manera apriorig

fica, de ahí que el T.S. haya tenido que ir elaborando una verdadera casuística sobre el tema, pues localizar de manera clara la intención y la empresa del sujeto que se dedica profesionalmente a traficar con el sexo ajeno no es fácil. Por esta razón improvisar en dar un concepto de local en el que se ejerza la prostitución no deja de ser una vana ilusión, ante conductas tan efímeras y maneras tan hábiles de disfrazar la verdadera finalidad, es el juez quien valiéndose de la prueba de los hechos y de su capacidad de comprensión y encaje social quien en un momento dado debe decirnos si verdaderamente estamos o no ante una industria o empresa en la que se explota el sexo ajeno.

VI.- El resultado de la acción. La relación de causalidad.

A.- El resultado de la acción.

En las figuras de proxenetismo que estamos analizando, artículo 452 bis d) 1ª y 2ª; bis b) 2ª, 3ª y 4ª y bis a) 2ª del C.penal, texto revisado de 1963, el resultado de la acción se materializa en tener local abierto o no al público, en el que se ejerza la prostitución u otra forma de corrupción y en dar o tomar en arriendo un edificio u otro local, o cualquier parte de los mismos, para explotar la prostitución o corrupción ajenas (454); facilitar medios o ejercer cualquier género de inducción

en el ánimo de menores de veintifré años, inducir o dar lugar a la prostitución de menores de veintifré años, ayudar o sostener la continuación en la corrupción o la estancia de menores de veintifré años en casas o lugares de vicio (455); y determinar a persona mayor de veintifré años a satisfacer deseos deshonestos de otra mediante engaño, violencia o amenaza, abuso de autoridad u otro medio coercitivo (456).

El resultado conforme a la descripción de los tipos reseñados es demasiado claro, no requiere necesariamente una modificación del mundo externo (457), tampoco la realización típica exterior (458) y en consecuencia puede carecer del resultado externo (459) que aparentemente completa la realización del tipo penal en cuestión. Esta apreciación se clarifica desde la perspectiva de la clasificación de delitos de resultado y delitos de actividad por la relación existente entre acción y objeto de la acción (460). Las acciones delictivas que conforman el capítulo VI "Delitos relativos a la prostitución", que en su gran mayoría forman los diversos tipos de proxenetismo, son delitos de actividad, y en los delitos de actividad el tipo del injurio se agota en una actividad del autor, sin que haya de producirse un resultado en el sentido de efecto exterior separable espacio-temporalmente (461). Y los tipos de proxenetismo en estudio, que calificamos de delitos de actividad se hallan configurados de forma que el solo hacer alcanza ya el objeto de la acción, ejemplo,

el que para satisfacer los deseos deshonestos de un tercero facilita medios o ejerce cualquier género de inducción en el ánimo de un menor de veintitrés años (462), el materializarse o no los deseos deshonestos se concibe como resultado típico.

La jurisprudencia del T.S. se pronuncia en este sentido al declarar, que en el delito de proxenetismo, al facilitar los medios no es necesario que se lleguen a satisfacer los propósitos deshonestos de los sujetos activos del acto carnal (463); el motivo de recurso, por supuesta inaplicación del art. 3º párrafo 3º del C. penal en relación con el artículo 52, no puede ser acogido, porque lo que el artículo 452 bis sanciona en sus diversas modalidades son actos de auxilio o cooperación a la prostitución, delito que queda consumado al ejecutar el acto en que tal auxilio consista, que en el caso que se examina es el facilitar local para que las prostitutas ejerzan su tráfico, independientemente de la materialidad como estas desarrollen su oficio, y que hubieran o no consumado la cópula en el momento de ser sorprendidas, ya que la actividad delictiva hay que referirla al intermediario o cooperador y no a los demás (464); y no exigiendo tampoco, por tratarse de una tipicidad de tendencia y no de resultado, o, aun mejor, de un delito cortado, en que el elemento anímico -para satisfacer deseos deshonestos- supera al material -facilitar medios o inducir-, que el acto carnal o la impudicia corruptora llegue a realizarse, con

la satisfacción de los deseos deshonestos, para la consumación, que sólo depende de ese previo auxilio (465); la sentencia anotada coincide totalmente, con los postulados de la doctrina al respecto (466). El T.S. enriquece su acervo literario al considerar, (...) sino que es bastante para la producción del delito, y con actividades o medios adecuados se ayude a la prostitución (467); que a los efectos del delito relativo a la prostitución del artículo 452 bis d), por ser el delito que en él se tipifica de mera actividad y afenatorio a la honestidad de las personas, ha de concluirse que en cada local donde se ejerza la prostitución, surge un delito consumado (468); porque sabido es que el delito referido, como todos los del capítulo VII, son de mera tendencia, y no de resultado material (469); viene a ser en buena parte un delito de tendencia más que de resultado en cuanto se igualan en la coautoría específica del artículo 452 bis a), formas inductivas y de cooperación, necesarias o no, distando entre estas últimas actos de favorecimiento o facilitación que con arreglo a las normas generales serían más bien de mera complicidad (470); (...) al no exigir resultado material cuando se integre por la conducta del sujeto activo constituida en realizar la ayuda que determina el verbo típico "facilitar" haciendo posible la ejecución de la prostitución (471) y la facilitación de la vivienda a la citada prostituta para que se dedicara a su inmoral tráfico, (...) supone una cooperación eficaz a la ajena.

prostitución, sin que sea exigencia del tipo la existencia de una relación personal entre el cooperador y la prostituta, que se consuma con el hecho de la cooperación o protección sin necesidad de otro lazo, vínculo o relación entre ellos (472).

La jurisprudencia del T.S. al calificar las acciones delictivas del capítulo VI (473) como de delitos de tendencia es consecuente con el planteamiento general que de los mismos ha presentado a lo largo de casi cuatro lustros. Al estudiar la acción, mejor, las múltiples acciones propias del proxeneta (474), el sujeto pasivo y activo (475) y el lugar o sitio donde se desarrollan las actividades del proxeneta (476) y sus víctimas, hemos podido apreciar que se exige para la tipicidad de estas conductas, unos comportamientos de índole psicológica más que dogmáticos (477), reclamando para estos delitos un juicio disvalorativo jurídico-penal en base a una inherente propensión psico-espiritual de predominante carácter "estático", y en el sentido de encontrarse de alguna manera latente en la psique del sujeto, manifestándose en el momento actual dentro de los límites legales de descripción típica de una conducta (478). Estos delitos de tendencia tienen una naturaleza especialmente endógena, al hallarse en cierto sentido contenida en el propio sustrato psíquico del autor, con lo que ofrece una dimensión caracteriológico-criminológica singularmente acusada (479). La jurisprudencia que hemos venido analizando ajusta su pensamiento en di-

rección a lo que la mejor doctrina denomina como delitos "de tendencia" (480).

La doctrina española se ha venido ocupando -aunque de manera aislada- de algunas de las figuras del capítulo VI "delitos relativos a la prostitución", lo califica como de delitos de tendencia, así por ejemplo cuando estudia la figura de proxenetismo del número 2º del art. 452 bis b) señala que estamos ante un delito de resultado cortado, porque el elemento subjetivo -para satisfacer- rebasa al objetivo -facilitar medios o ejercer cualquier género de inducción-. Por ello, no es necesario para la consumación que el tercero llegue a ver satisfechos sus propósitos deshonestos (481). Sobre la misma figura se señala que es irrelevante, conforme a los postulados propios de tales momentos anímicos subjetivos, que la satisfacción sexual ajena alcance o no efectiva realidad (482), el tipo se concreta con la mera constatación del ánimo requerido en la descripción legal, que hace depender la antijuridicidad típica de este elemento subjetivo (483). El mismo criterio comparten RODRIGUEZ RAMOS (484) y los comentaristas al texto del C. penal revisado de 1963 como QUINTANO RICO LLES (485), del ROSAL, COBO, RODRIGUEZ MOURULLO y CASTRO PEREZ (486) y RODRIGUEZ MOURULLO, BAZO FERNANDEZ, COBO del ROSAL y RODRIGUEZ RAMOS (487). La literatura jurídica extranjera anota que la característica de este grupo -delitos de tendencia- es que la acción se halla dominada por la dirección de la voluntad del autor (488) y pertenecen

a este grupo los tipos que prevén los elementos constitucionales de profesionalidad, §§ 18Ca, I, II núm. 1, III, 181a II (489), o sea las conductas de favorecimiento a la prostitución, tráfico de personas, rufianismo y otras acciones propias del proxenetismo (490), que en lo esencial son similares a las conductas en estudio (491). Esta interpretación es compartida por un sector muy representativo de la doctrina en Hispanoamérica al señalar, que no se trata, por consiguiente, de un delito de resultado material, sino de un delito formal de peligro abstracto, porque no es necesario que las acciones del delincuente, obrando exitosamente en el ánimo de la víctima, la hayan puesto a ésta en efectivo peligro de prostituirse (492), porque el delito de proxenetismo no consiste en los actos sexuales mismos (493). Estas posturas de la doctrina vienen a reforzar la nuestra frente a estas conductas, que es la que estamos propugnando a lo largo de todo el trabajo y en especial a partir del capítulo segundo en el que describimos la figura del proxeneta donde ya apuntamos algunos rasgos caracteriológicos definidos de este sujeto, rasgos que se ajustan a las exigencias del tipo penal y puestos de relieve por el T.S. y la doctrina analizada en este trabajo y por ajustarse a nuestra concepción global y a la que hemos descrito sobre el proxeneta nos adherimos a la misma y por lo mismo sobre todo comentar.

B.- La relación de causalidad.

La relación de causalidad es esencial en los delitos de resultado (494), porque la estimación de un delito con sumado depende de la producción del resultado típico (495), y en cuanto hace relación a la causalidad material las leyes físicas explican la relación, y se aprecia normalmente una adecuación entre el medio empleado y el resultado producido, existiendo, salvo casos de interrupción del nexo causal, una relativa seguridad en la producción del resultado, teniendo en cuenta la dinámica que lógicamente debe seguir una actividad (496). Es decir, que la relación de causalidad presta sus servicios únicamente en los delitos de resultado, porque dicha relación es esencial entre el movimiento corporal y el resultado (497) mientras que no se precisa en los delitos de actividad (498), en los que como en los analizados en este trabajo, el tipo del injusio se agota, en una acción del autor, sin que haya de producirse un resultado en el sentido de una genuina relación de causalidad, porque en el delito de proxenetismo tal cual lo concebimos la acción recae sobre una realidad distinta: la persona, su psicología, y pronosticar los resultados de una incidencia psicológica, en el momento actual de nuestro conocer psicológico es demasiado aventurado; en este contexto el comentario de MAYER, aunque referido a otro tipo penal, nos ayudará a una mejor comprensión y adecuación de esta for-

zada relación de causalidad psicológica, porque la esencia del delito no estriba en la causación de determinados resultados sino en la realización de conductas que el legislador, recogiendo el sentir de la comunidad o con el fin de educar éticamente a sus súbditos, reputa intolérables (499). Y en el delito de proxenetismo valiendonos de palabras de RODRIGUEZ DE VESA, la esencia de la acción no es la pura relación de causalidad (500) sino la intención del proxeneta de lograr su fin último: el lucro. En consecuencia, en el delito de proxenetismo basta que se dé una idoneidad en abstracto y la actividad de tener local abierto o no al público; dar o tomar en arriendo un edificio u otro local, o cualquier parte de los mismos (501); el facilitar medios o ejercer cualquier género de inducción en el ánimo de menores de veintitrés años; el que mediante promesas o pactos; ayude o sostenga la continuación (502); y el que por medio de engaño, violencia, abuso de autoridad u otro medio coercitivo determine (503), sean lo suficientemente capaces, como para 1º, atraer a tales sitios mujeres prostitutas para ejercer allí su actividad en provecho del proxeneta; 2º, la "recluta" que puede ser de personas prostitutas o no (504) lo sea con fines de lucro o se haga de manera constante y con los medios propios para tales fines; 3º, que las acciones de los números 2º, 3º y 4º del artículo 452 bis b) del C.p. (505) y número 2º del artículo 452 bis a) (506) sean aptas para que la finalidad del proxenetismo se logre, aunque

los actos carnales entre la persona explotada y el tercero no lleguen a realizarse.

Las teorías imaginadas para dilucidar cuando puede atribuirse un resultado a un sujeto como a su causa son incongruentes (507) en el campo de los delitos de resultado, no en el nuestro donde la relación causal ha de ser captada por el pensamiento (508) y relacionada directamente con el tipo penal y el comportamiento del sujeto activo -proxeneta-. En esta parcela delictiva la postura de la doctrina dominante, en cuanto el derecho no es competente para construir un concepto específicamente jurídico de causa (509) se ve vitalizada y su recomendación: que al criminalista no le interesa establecer cual ha sido la causa del resultado, sino si un determinado acto humano es causa de un determinado resultado (510) oportuna en este campo, por cuanto lo que nos interesa es establecer si los múltiples y diversos actos del proxeneta son idóneos y suficientes para lograr sus fines lucrativos mediante el comercio sexual de terceras personas que gracias al montaje de su empresa y otros arifícios se entregan o no a prácticas sexuales con terceras personas en su provecho económico.

C.- Lugar y tiempo de la acción.

El delito de proxenetismo en este campo de la dogmática penal no ofrece problemas que puedan complicar la

aplicación de los preceptos sustantivos y procesales y además como es un delito de actividad, la determinación del resultado no se plantea, las cuestiones de ámbito espacial y plazo de prescripción se resolverán de acuerdo a la teoría de la ubicuidad (511); las de ámbito temporal de la ley penal, antijuridicidad y culpabilidad se solucionaran conforme a la teoría de la actividad (512).

TERCERA PARTE: LA ANTIJURIDICIDAD EN EL DELITO DE PROXENETISMO.

I.- Antijuridicidad formal y material.

Para que una conducta sea antijurídica es necesario que esté en contradicción con el derecho (513) que sea contraria al mismo (514); su contenido ha de verse en la violación por parte de un comportamiento del deber de actuar o de omitir que establece una norma jurídica (515), pues la antijuridicidad es un juicio desvalorativo de naturaleza objetiva realizado por el ordenamiento jurídico sobre una acción humana. El ordenamiento jurídico tasa negativamente determinadas acciones, en lo referente a nuestro trabajo, el ataque a las buenas costumbres y a la libertad sexual individual. Es decir, la antijuridicidad sirve para fundamentar el juicio de reproche objetivo, en la virtud de la contradicción de la

norma valorativa de conductas humanas dentro del ámbito de descripción de los tipos penales. Sin tal disvaloración jurídico-objetiva no es dado constatar la existencia de delito alguno (516). A partir del interrogante de LISZT (517) se suele diferenciar entre antijuridicidad formal y antijuridicidad material. Esta concepción dualista de la antijuridicidad no ha sido pacífica, se ha visto contestada desde varios ángulos, para unos la antijuridicidad penal única y verdadera es la formal (518), para otros esta dualidad es un "fraseado sistema" (519), hay quien piensa que es procedente en aras a una mejor comprensión realizar una separación entre los términos de antijuridicidad -en sentido propio- y daño y peligro, en lugar de entre los de antijuridicidad formal y material (520) y por último están aquellos que consideran que no existen dos conceptos de antijuridicidad: la antijuridicidad es siempre material (521). Pero esto no es óbice para que actualmente un sector muy representativo de la doctrina mantenga viva dicha dualidad (522), considerando que la antijuridicidad material sirve, entre otras cosas, a los órganos encargados de la administración de justicia en la búsqueda del precepto penal aplicable al caso concreto (523), solución ideal para los delitos materiales o de resultado, que resultará en algunas cuestiones criminales muy indicativo de la norma desobedecida, así por ejemplo, si el resultado de una acción es la muerte de una persona, el juez a priori podrá iniciar una investigación por homicidio. Pero en el

caso de las conductas que nos ocupan como son delitos de mera actividad, el juez no podría aplicar la norma por faltarle ese indicativo, el resultado. De otra parte en la formación legal del tipo del injusto se engloban, unas veces, elementos descriptivos y en otras ocasiones, elementos de índole normativa (524). Por lo mismo han de distinguirse momentos objetivos y subjetivos que determinan de forma muy diversa la antijuridicidad de la conducta también por lo que respecta al aspecto material del injusto, en tanto que los primeros exigen para la fundamentación de ésta una efectiva lesión o puesta en peligro del bien jurídico, los segundos anticipan el carácter antijurídico de la acción al momento en que la misma se realiza confiando en el ánimo del autor el singular momento psíquico incluido en la respectiva conminación legal, sin requerir efectivamente una lesión o puesta en peligro objetiva (525). Es decir, la conducta del proxeneta sería típica desde la perspectiva de la antijuridicidad formal y atípica desde el ángulo de la antijuridicidad material, por carecer de un resultado que modifique materialmente el mundo exterior. Lo que resulta a todas luces incongruente, porque la conducta de un sujeto en ningún caso resulta antijurídica únicamente en el aspecto formal o en el material (526). Por nuestra parte consideramos que la antijuridicidad formal, la contenida en el texto, se encuentra inserta allí de manera latente, se materializa en la realización de conductas que el legislador, recogien

do el sentir de la comunidad o con el fin de educar éticamente a sus súbditos, reputa intolerables (527), en el sentido de que implica una efectiva afectación del bien jurídico (528), o sea, la antijuridicidad formal la contenida en el texto se materializa, se hace realidad al ser vulnerada la norma que la contiene. La polémica fue zanjada en su día por MEZGER al reconocer que ninguna ley agota la totalidad del derecho (529). La doctrina española más autorizada considera que dicha polémica está superada con el reconocimiento de que para la antijuridicidad es determinante la totalidad del derecho, escrito o no (530). Lo que ya no se puede eliminar del derecho penal es la necesidad de averiguar cual es el contenido positivo de la antijuridicidad (531). Y ese contenido está constituido por la lesión o puesta en peligro de un bien jurídico (532).

II.- Breve reseña histórica de la antijuridicidad en el delito de proxenetismo.

A lo largo de este trabajo hemos venido poniendo el acento en la necesidad de indagar más cuidadosamente sobre la nocividad y el reproche social que han merecido este tipo de acciones y a la vez demostrar que durante gran parte de la historia y concretamente a partir de las disposiciones mosaicas (533), estas acciones se habían prohibido, penado y repudiado por las diferentes socieda-

des que a lo largo de la historia se han ido sucediendo. De ello hemos dado cuenta y puede observarse que el reproche a tales acciones ha partido no solamente del legislador de ideología judeo-cristiana, católica o profesante, etc., sino que dichos comportamientos han sido tenidos en cuenta a la hora de censurar, por parte de escritores, poetas, dramaturgos y gentes de todas las latitudes y condiciones sociales. Ha habido un clamor constante y unánime reprobando estos bajos oficios y pidiendo comprensión y cariño para las víctimas y sanciones ejemplares para los verdugos del deshonor ajeno. De otra parte, en cuanto alcanza a nuestro trabajo, no tenemos noticia que tribu alguna, por salvaje que fuese, hubiese promulgado norma semejante que vinculase al varón o a la mujer a usufructuar en tal manera y forma el cuerpo y sexo de sus semejantes.

III.- La antijuridicidad como lesión del bien jurídico,
Las buenas costumbres.

El considerar la antijuridicidad como lesión del bien jurídico "las buenas costumbres" obedece a una concepción que responde no solamente a un sentimiento multiseccular (534) sino que se ajusta al espíritu de la ley (535) y es acorde con los principios que inspiraron la reforma del Código penal, texto revisado de 1963, que dió origen al Capítulo VII (536), base de nuestro trabajo. Al

enjuiciar los tribunales de justicia este capítulo, delitos relativos a la prostitución, ha quedado reflejado este criterio en la jurisprudencia del T.S. al considerar que las conductas criminalizadas en el artículo 452 bis, seis modalidades diferentes, inciden todas ellas en la moral social (537) que el legislador trata de hacer desaparecer por razones de decencia, moralidad y política-criminal (538), porque tales acciones repercuten en general sobre la moralidad social y ambiental (539) que tienden a estragar, viciar o pervertir la moral sexual (540). La norma penal artículo 452 bis b), protege el bien jurídico de la moralidad pública sexual (541), ampara la moralidad pública y las buenas costumbres (542) ya que el pudor público queda ultrajado con la existencia de un centro donde notoriamente se acoge a prostitutas (543). El bien jurídico protegido es un sentimiento social de honestidad y no el privado de cada persona (544) por lo cual no puede prosperar, pues la habitualidad de las conductas observadas por las procesadas y las profesas por parte del vecindario evidencian los actos realizados (545); los actos consentidos en la indicada casa ofenden al pudor y las buenas costumbres y producen el natural escándalo entre las personas de conducta morigerada que de ellas tengan conocimiento (546).

El Tribunal Supremo de manera constante, reiterada y diáfana ha considerado a lo largo de muchos lustros que las acciones del proxenetismo son antijurídicas en cuanto lesionan "las buenas costumbres" (547). Ya que

el bien jurídico -las buenas costumbres- desde el punto de vista de la mera actividad del proxeneta supone un deterioro (lesión o peligro) del mismo, porque desde el principio cabe apreciar en el proxeneta un dolo dirigido a la lesión del bien jurídico.

IV.- La antijuridicidad como lesión del bien jurídico.

La libertad sexual individual.

La lesión de este bien jurídico que protege el art. 452 bis a) núm. 2º y el art. 452 bis b) núm. 2º del C.p., concepción aunque no clásica, está actualmente admitida por todos los pueblos civilizados del orbe. Porque se considera que una persona puede disponer libremente de su sexualidad como le mejor le apegue, siempre y cuando tal disposición sexual no lesione los sentimientos de pudor de sus semejantes, es decir, siempre y cuando no ofenda la moralidad pública. Lo que ya no admite la sociedad y el derecho penal prohíbe y sanciona es que mediante las acciones descritas en los preceptos arriba citados se obligue a una persona a entregarse sexualmente a otra, ya que la libertad sexual es un derecho subjetivo de la persona susceptible de ejercicio con la misma respecto a todos los demás sujetos componentes del núcleo social (548). Por tanto la persona puede usar su sexualidad como mejor le apegue, siempre y cuando tales actos de disposición voluntaria no contraríen las normas de convivencia.

Lo que la sociedad no tolera y el derecho prohíbe es la manipulación del sexo ajeno mediante las acciones descritas en los preceptos ya citados; la persona posee una facultad jurídica individual de disponer de su propio cuerpo en un sentido u otro, y la de tolerar o rechazar respecto de sí misma las injerencias ajenas en materia sexual (549). Con el fin de explicar este derecho inherente a la libertad misma de la persona se han ofrecido conceptos presentando la libertad sexual en un sentido dinámico-positivo, como la posibilidad de decisión que cada uno posee en orden a disponer como quiera de su propio sexo, ante sí o en relación a los demás (550). De manera estático-pasiva, como la facultad que se concreta a no sufrir ninguna clase de atropello, físico o moral, orientado a la realización de actos sexuales (551) o como la facultad de disposición carnal, entendiendo por disponibilidad carnal la facultad de hacer o no uso del propio cuerpo que asiste a cada uno, así como la libertad de ejercitar los medios protectores de la personal función sexual frente a ajenas actuaciones de esa naturaleza (552).

La libertad sexual individual a grosso modo así entendida goza de protección penal por cuanto el legislador reputa como contrario a la normal convivencia, la violencia, las manipulaciones y el engaño encaminados a obtener un consentimiento no querido espontáneamente y voluntariamente por el titular del derecho de disposición sexual. Estos actos dirigidos a doblegar la voluntad de entrega sexual

son actos personales de seducción, en el sentido de que el acto de seducción se caracteriza por la sincera participación sexual del seductor en relación con la víctima (553); circunstancia que no se da en el delito de proxenetismo, en el que los actos son sexuales únicamente para la víctima y dinerarios para el proxeneta, de donde surge que la conducta del proxeneta es criminalmente grave, una conducta encaminada a obtener un beneficio dinerario por medio de engaño, violencia, amenaza, abuso de autoridad u otro medio coercitivo (554); o ejerciendo cualquier género de inducción en el ánimo de menores de veintitrés años (555) es socialmente dañina no solamente en el ámbito personal de la víctima a quien así seduce para un tercero, sino extremadamente perjudicial para la comunidad que soporta tan criminal acción, cual es traficar con el sexo ajeno por dinero. Y desde el punto de vista del bien jurídico, la mera actividad del proxeneta supone ya el menoscabo (lesión o peligro) del mismo, porque como atrás queda expuesto en la actividad del proxeneta sobresale una conducta dolosa dirigida a la lesión del bien jurídico.

V.- La antijuridicidad como injusto típico
en el delito de proxenetismo.

Como ya hemos visto las múltiples actividades criminales del proxeneta fueron repudiadas históricamente y en la actualidad existe un consenso casi unánime en repro-

charlas y solicitar para tal traficante sanciones ejemplares. Pero para que una conducta sea delictiva es necesario que esté tipificada en la ley (556). Las múltiples acciones criminales del proxeneta están descritas y penadas en el Cap. VI del Título IX del Lib. II del C. penal, bajo la rúbrica "Delitos relativos a la prostitución", en el artículo 452 bis se encuadran seis modalidades diferentes, cada una descrita de manera independiente y señalizada con una letra conformando un artículo independiente que contiene por sí sólo el tipo del injusto, es decir, aquel formado por el conjunto de las características del delito en virtud de las cuales venimos en conocimiento de cuales son las conductas anti-jurídicas que deben tomarse en consideración a efectos penales (557). Las cuales hemos venido presentando a lo largo de este trabajo, de manera incluso machacona, debido a la extensión del Capítulo, por lo que consideramos que una nueva presentación de los tipos penales del Capítulo VI "Delitos relativos a la prostitución" sería ociosa y en consecuencia nos remitimos para el análisis del injusto típico al texto legal que es donde mejor se pueden considerar en su conjunto.

VI.- El elemento subjetivo en el delito de proxenetismo.

El delito de proxenetismo se configura por la concurrencia de dos elementos básicos, uno de índole obje-

tiva, constituido por actos de cooperación, inducción, facilitación (acciones, medios y objetos que la ley describe en el Capítulo VI) para la prostitución o corrupción de personas menores o mayores de veintitrés años, y otro de carácter subjetivo que tiene por finalidad conseguir el acto adecuado para dicha prostitución o corrupción(558); hasta ahora hemos presentado el primero, conductas, medios y objetos, es decir, hemos fundamentado la antijuridicidad con criterios puramente objetivos (559), pero como indicamos, el delito de proxenetismo está construido sobre dos elementos y por ello es absolutamente preciso tomar en cuenta esos otros factores o elementos subjetivos(560) que complementan la figura del proxeneta.

Este elemento subjetivo está contenido de manera expresa en dos disposiciones del capítulo VI, pero de manera tácita se halla presente en cada uno de los artículos que componen el capítulo VI del Título IX del Lib. II del C.p.

A.- El elemento subjetivo de manera expresa.

El elemento subjetivo del injusto se exige de manera expresa en el tipo de prostitución del artículo 452 bis a) núm. 2º, " ..., a satisfacer deseos deshonestos de otro" (561); y en el tipo de prostitución de menores, del art. 452 bis b) núm.2º "el que para satisfacer los deseos deshonestos de un tercero ..."; en estos hechos el tipo se concreta con la mera constatación del ánimo requerido en

la descripción legal " para satisfacer ... " que rebasa el objetivo " facilitar medios o ejercer cualquier genero de inducción " (562), porque la antijuridicidad típica se hace depender de este elemento subjetivo, y por lo mismo es irrelevante, conforme a los postulados propios de tales momentos anímicos subjetivos, que la satisfacción sexual ajena alcance o no efectiva realidad (563). Ahora bien, si el conocimiento del elemento subjetivo nos facilita caracterizar de forma más precisa la voluntad de la acción que el autor dirige a la lesión del bien jurídico (564), es procedente preguntarnos a que grupo de tipos de delitos con elementos subjetivos del injusto (565) pertenece el delito de proxenetismo. Esta respuesta ya la habíamos adelantado al clasificar los delitos de proxenetismo como "delitos de tendencia", pues la conducta del proxeneta aparece como realización de una tendencia subjetiva: el ánimo de lucro (566), mejor, la acción se halla dominada por la dirección de la voluntad del autor (567) encaminada a la consecución de unos beneficios dinerarios. La doctrina española más autorizada se pronuncia en el sentido de calificar el delito de proxenetismo como delito de tendencia (568). La jurisprudencia del T.S. así lo entiende igualmente de manera constante (569).

B.- El elemento subjetivo de manera típica.

Las acciones que merecen ser calificadas de proxenetis-

no las hemos presentado siguiendo siempre su finalidad última, sin apartarnos en ningún momento de la historia de esta figura delictiva de la que hemos tomado los elementos para su definición y concepto. De manera clara y acorde con sus antecedentes hemos destacado, que aquello que motiva estas acciones criminales es el ánimo de lucro (570) ya que no existe otro tipo de motivación, asimismo un sector muy representativo de la doctrina considera que en estos delitos lo que domina es el móvil de lucro y no la motivación sexual (571), aun cuando esta consideración se haga para un concepto criminológico (572) nos revela de manera clara y terminante cual es la motivación y finalidad última del proxeneta. Esta figura -el proxenetismo- contiene un elemento específico, consistente en el fin de lucro (573). El ánimo de lucro caracteriza históricamente la figura del proxeneta, lenón o alcahuete, que es el individuo que, para beneficiarse económicamente, se sirve, para proporcionarle un goce sexual a un tercero, de la corrupción o prostitución de otra persona (574). El ánimo de lucro es característica típica del delito de proxenetismo (575); en igual sentido se viene pronunciando el T.S. como tendremos ocasión de apreciar.

1. El ánimo de lucro en el delito de proxenetismo.

a. En que consiste el lucro.

En primer término hay que aclarar que el ánimo de lu-

crarse es un elemento psicológico referido al lucro (576) y por lo mismo debemos tener presente al enjuiciar la conducta del proxeneta ese elemento psicológico que le caracteriza, con independencia de si se lucra de manera real o no, lo que importa es conocer si actuó motivado por ese móvil, porque aquí el ánimo de lucro es determinante de la antijuridicidad de la conducta típica, ya que de estar ausente aquel no sería contraria a derecho por faltar este elemento subjetivo de fundamentación del injusto.

El ánimo, el fin de lucro debe entenderse en su forma genérica: cualquier beneficio material en metálico o no, pero no moral (577); y este ánimo de lucro a efectos de este delito existe mediante el designio de procurar a sí mismo o a otro, un provecho patrimonial ilícito y real, gracias a la mediación del proxeneta, por medio de una de las acciones descritas en el Capítulo VI del Tif. IX del L. 1.º b. II del C. penal, en cuanto se procura satisfacer deseos deshonestos ajenos. Generalmente la retribución en el bajo mundo de la prostitución y especialmente por su ilícito carácter, se hace en moneda de curso legal, dinero en efectivo, pero nada se opone a que esta retribución que representa la mediación del proxeneta le sea cancelada con otros valores mercantiles, comerciales de fácil o difícil curso, lo importante es que esos otros efectos representen un valor dinerario real (578).

b.- Cuál es el lucro al que se refiere el delito de proxenetismo.

El lucro al que se refiere el delito, no es el que logra la mujer para sí, en retribución del "abrazo venal", sino aquel, distinto que el lenón percibe de ella, asociándose a sus ganancias o que recibe de manos del lujurioso que lo retribuye, por haber mediado ejerciendo la agencia o correduría para promover o facilitar el contacto carnal; o de ambas personas, si una y otra integran sus servicios (579).

c.- La naturaleza de la retribución o paga.

La retribución o paga es el beneficio dinerario-económico que el proxeneta recibe de un tercero o cliente a quien proporciona la manera o forma de satisfacer sus deseos sexuales y únicamente por este concepto y no por otro.

d.- El ánimo de lucro en la historia jurídica.

Esta exigencia del ánimo de lucro tiene origen de manera expresa en disposiciones de rancio abolengo, como la Lex Julia sobre la represión de los adúlteros, para castigar al marido que consiente que su mujer se prostituya, exige que éste "cobrara algo por el adulterio de su mujer ..." (580). El Emperador Constantino en su famosa Constitución dice: " Porque hemos sabido, que algunos viven de manera ilícita, y que por crueles y odiosas causas

hallan para sí ocasión de nefandos lucros..." (581). En el Fuero Juzgo se dispone: " E si por ventura de voluntad del señor fiziere adulterio por le facer ganancia, y esio fuere provado, el señor reciba tantos azotes como es de suso dicho de la sierva" (582). En las Siete Partidas por primera vez se intenta hacer una enumeración y clasificación de formas y personajes que se dedican a estos criminales oficios, y en las disposiciones al respecto que describen a los mismos se inserta este elemento subjetivo, así: " la primera (...), tomando su parte de lo que ganan: la segunda (...) para los varones por algo que dellos reciben: la tercera (...) tomando dellas lo que así ganaren: la quinta (...) faga fornicio en su casa por algo quel den (...) (583).

e.- El ánimo de lucro en la codificación española.

En la codificación española moderna que se inicia con el Código penal de 1822 este interés dinerario del proxeneta no se exige de manera expresa. Esta medida es seguida por el Código penal de 1848 y la reforma al mismo en 1850 así como por el Código penal de 1870; sin embargo el Anteproyecto de Código penal de 1870 en el párrafo 2º del art. 437 ofrece la siguiente novedad: "Los que cooperen o protejan la prostitución de una o varias personas, dentro o fuera de España, participando de los beneficios de éste tráfico ..." (584). Esta aspiración clarificadora tan sig-

nificativa entónces, no tuvo acogida. Hubo de esperar varios lustros para que mediante Ley de 21 de julio de 1904, se modificaran los artículos 456, 459 y 466 del C. penal y en el párrafo 2º del art. 456 se diera cabida a la formulación propuesta por los mentores del Anteproyecto de Código penal de 1870 (585).

Esta nueva formulación se mantuvo en las reformas al Código penal de 1928 (586), 1932 (587) y 1944 (588). En la reforma al Código penal de 1963, en la cual se incorporó un nuevo capítulo el VII (589) "Delitos relativos a la prostitución" desaparece de la letra esta exigencia "de una participación lucrativa". El legislador de 1963 al suprimir de manera gráfica este presupuesto, lo hizo después de valorar la larga y difícil experiencia en el campo de la prueba. Sabemos que el proxeneta es perito en artes y mañas, y gracias a tales actitudes demuestra sin dificultad a los tribunales de justicia lo inocuo de su conducta, pues manifiesta no obtener beneficios dinerarios por su mediación. Demostrar lo contrario, poner en evidencia la verdadera razón del comportamiento de este sujeto en los bajos mundos de la prostitución, es muy difícil, por no decir imposible; su dificultad radica en que la prueba versa sobre hechos psicológicos. Para obviar esta barrera de orden meramente formal, el legislador al no exigir normativamente (590) el "ánimo de lucro", lo da por concebido, querido y establecido en el alma del agente y en consecuencia establece una presunción iuris tantum, es decir, la acusación se verá libre de la carga

de la prueba. Por esta razón, consideramos que el legislador de 1963 hizo bien en no llevar a la descripción típica el "ánimo de lucro".

f.- El ánimo de lucro en las legislaciones modernas.

Este interés del legislador de plasmar en la letra todos y cada uno de los elementos constitutivos del delito, ha sido una vieja aspiración que no pasa de moda. Modernamente, es muy frecuente, que las codificaciones contemporáneas al delinear el tipo penal "proxeneta", exijan de manera expresa el "ánimo de lucro" (591), especialmente para resaltar aquellas tendencias internas captadas y matizadas por las ciencias de la criminología, con las cuales busca elaborar y diseñar ciertos modelos que señalen de manera inequívoca un determinado tipo de delincuente.

g.- El ánimo de lucro en la jurisprudencia del T.S.

El ánimo de lucro es elemento esencial del delito de proxenetismo para la jurisprudencia del T.S., hasta tal punto que en sentido contrario ha llegado a considerar que de no concurrir tal elemento en el delito del núm. 2º del artículo 452 bis b), el recurso hubiese prosperado (...), pues del hecho probado aparece que los recurrentes, mediante el percibo de cantidad facilitaron habitaciones

a dos mujeres menores ...(592), en contra de lo que es habitual, porque cuando la víctima es menor de veinti -
trés años no requiere para existir ni la habitualidad, ni
el ánimo de lucro (593); el elemento de lucro no es pre-
ciso para que se entienda consumado el delito (594). En el
resto de figuras del capítulo el T.S. se pronuncia de
manera rotunda y clara al exigir "ánimo de lucro" como
elemento esencial, " ... que el proxenetismo consiste en
cooperar a la prostitución, participando de sus benefi-
cios ..." (595); aunque el texto literal no habla de lucro,
se sobreentiende en el momento que hay tráfico comercial
(596), buscándole hombres con que yacer por precio y que-
dándose con parte de dinero la proxeneta (597); previo pa-
go de quinientas pesetas, descontándose cien para los due-
ños del prostíbulo, aparte de las cantidades entregadas
por las pupilas en calidad de hospedaje y comida (598), lo
que supone habitualidad en el ejercicio del proxenetismo
mediante la retribución correspondiente (599); los demás
preceptos del artículo 452 bis que a través de sus reite-
radas tipologías perfilan todas las posibles cooperacio-
nes a la explotación lucrativa de las relaciones sexua-
les (600). La jurisprudencia del T.S. se ha conducido de
manera directa y clara en este sentido de exigir el ánimo
de lucro como elemento esencial del delito de proxenetis-
mo y en algunas sentencias para poner más énfasis en el
contexto del bajo mundo en el que se desenvuelven y viven
estos oscuros mercaderes del deshonor ajeno no ha dudado
en denominar tales centros como de "industria" (601), "ne-

gocio" (602), "industria de prostitución" (603), "tráfico comercial" (604), a fin de ilustrar de manera más gráfica sobre la finalidad de esos centros. Pero también la jurisprudencia del T.S. ha destacado de forma negativa la importancia de este elemento "ánimo de lucro" en el delito de proxenetismo, al considerar no haber lugar al recurso: "por lo que no existe en este caso negocio con fin lucrativo, participación en sus beneficios" (605). La evidencia de la asiduidad con que se viene exigiendo este elemento "ánimo de lucro" desde tiempos preteritos y ahora en legislaciones actuales, la coincidencia de la doctrina y la jurisprudencia modernas y el haber elaborado este trabajo en función de la finalidad última del mercader del sexo ajeno, hacen que todo comentario al respecto sea superfluo, pues la claridad de los textos analizados es tan diáfana al respecto que no precisa mayores comentarios.

VII.- Causas de justificación.

A.- Consideraciones previas.

Una acción tipificada por la ley es conforme a derecho cuando concurre una causa de justificación (606), estas suponen normas de autorización a la realización de actos típicos (607) y de conformidad con la circunstancia 11. del artículo 8 del C.penal, ateniéndonos al espíritu de esta circunstancia que exime de la responsabili-

dad criminal - a nuestro juicio - las acciones y fines del proxeneta en ningún caso pueden tener la consideración de justificables, que la norma penal reserva a otros comportamientos humanos socialmente perjudiciales. Tal conducta no puede beneficiarse de estas apreciaciones de orden normativo-sociológico que hacen que la ley penal en esta área se llene de magnificencia y que haga posible en algunos casos la justificación de un comportamiento típico (608). Ya que la mera observación de los comportamientos y fines que el proxeneta planifica, se propone realizar y realiza para lucrarse, nos dan cuenta de lo innoble de sus propósitos, y por lo mismo pensamos que no puede invocar la gracia que el legislador concede a otros individuos que cometiendo acciones innobles, dadas ciertas circunstancias, son jurídicamente aceptables.

B.- Causas hipotéticas de justificación.

Nos vemos avocados a recurrir a esta ficción de causas hipotéticas de justificación- para resaltar de manera más plástica la antifijuridicidad de la conducta del proxeneta, pues valiéndonos de aquellas que en muchos avatares de la vida suelen tenerse como tales, aquí nos ayudarán a ilustrar, matizando en forma negativa la nocividad de tales acciones y la imposibilidad de invocarlas como justificantes.

1.- El consentimiento del ofendido.

En derecho penal para que el consentimiento surta efectos justificantes, tendrá que efectuarse mediante aquella declaración unilateral de voluntad por cuya virtud una persona renuncia a la intocabilidad de determinadas cualidades jurídicas pertenecientes a su condición y autoriza a otra, pudiendo oponerse a ello, para una agresión contraria a las mismas (609). Pero esta declaración de voluntad mediante la cual se exterioriza el deseo de renunciar a un determinado derecho o beneficio la puede pronunciar válidamente sólo aquella persona titular de un bien jurídico cuya tutela está condicionada por los intereses de quien tiene un derecho de disposición sobre él (610), ejemplo, el deudor consiente en el apoderamiento de la cosa, no habrá realización arbitraria del propio derecho (611), en este caso estamos ante un bien jurídico protegido -la propiedad- que admite la posibilidad de que su titular renuncie a la tutela o protección que la ley penal le ofrece, cosa que no sucede - como se verá - en el delito de proxenetismo.

a.- Examen del bien jurídico tutelado.

Partiendo de este concepto y contenido de -consentimiento- y de la posibilidad que asiste a los titulares de un bien jurídico de renunciar a él, indagaremos si el bien jurídico que tutela el Capítulo VI del Tif. IX del

Lib. II del C. penal es de aquellos de libre disposición y si así fuere, analizaremos la problemática del mismo, es decir, quien puede consentir, capacidad para consentir, el problema de la representación de la voluntad, vicios de la voluntad, momentos en que se debe prestar el consentimiento, formas de consentimiento (612) y manera de materializarlo. Al estudiar el bien jurídico protegido en los delitos relativos a la prostitución se dijo que las acciones del proxeneta lesionan o ponen en peligro "las buenas costumbres" y "la libertad sexual individual".

b.- ¿ Puede disponer la víctima de estos bienes jurídicos tutelados?

Procede indagar si la víctima puede disponer libremente y en consecuencia consentir que dichos bienes jurídicos sean vulnerados.

En primer lugar, para que el consentimiento surta efecto, es necesario, ante todo que se renuncie a un verdadero y propio derecho enlazado en la persona que renuncia. Es decir, que la renuncia de ese determinado derecho ante el cual está legitimado por las leyes sea de aquellos de libre disposición y que por lo mismo no efectúe a otros bienes de carácter público o privado. En segundo lugar, el derecho del que se despoja el oferente ha de haber sido otorgado por las leyes. Derecho que debe estar en armonía con el artículo 6º, párrafo 2º del Cód-

go civil "La exclusión voluntaria de la ley aplicable y la renuncia a los derechos en ella reconocidos sólo serán válidas cuando no contraríen el interés o el orden público ni perjudiquen a terceros" (613). Con el cumplimiento de esta disposición se busca la protección de la ordenación establecida por la ley, contra el arbitrio individual. Su efecto consiste en estampar el carácter de no lícito al acto ejecutado "contra legem" y, por tanto, negarle protección jurídica e impedirle la atribución de efectos jurídicos favorables (614). En tercer lugar, y conforme a lo dispuesto en la norma civil que tiene carácter general, lo que se protege y resguarda es "el orden público", que examinaremos a efectos de nuestro trabajo en un sentido más restringido, no en el sentido estricto de orden público(615) sino como una continuación o ramificación del mismo en el campo de la moralidad pública. Moralidad pública que para la comprensión del delito de proxenetismo hay que entenderla como sinónimo de "buenas costumbres" y al tenor de la exposición que sobre la misma hicimos al estudiar el bien jurídico protegido(616). En cuarto y último lugar, la norma civil requiere para que la renuncia tenga validez, que los derechos en ella reconocidos "no perjudiquen a terceros". Esto simboliza que la renuncia a ese derecho reconocido por la ley, sea de aquéllos de libre disposición, como por ejemplo, renunciar al derecho de lanzar al inquilino por impago de renta. Pero, la persona objeto de explotación en la prostitución

ción, frente al derecho penal no es más que el objeto material del delito y como tal carece de facultades jurídicas para disponer a su arbitrio.

c.- La sociedad como titular de los bienes jurídicos enunciados.

La anterior exposición corrobora el estudio sobre el sujeto pasivo que asigna la titularidad (617) de los bienes jurídicos protegidos a la sociedad y no a la persona individual y por lo mismo el consentimiento de esta es irrelevante y en consecuencia el proxeneta no puede excusarse aduciendo el consentimiento de la víctima. Al estudiar el bien jurídico protegido se dijo que lo que la ley penal resguarda de una parte son "las buenas costumbres" y siendo estas el bien jurídico protegido, titular del mismo es la comunidad. En un segundo lugar, "la libertad sexual individual de la persona", que en el área de estos delitos se encuentra constreñida, violentada, aquí ya no es que carezca de relevancia el consentimiento de la víctima sino que no existe. Corresponde su protección a la sociedad en general que es la que se ve lesionada por estas acciones contra la libertad de uno de sus ciudadanos. Este razonamiento de otra parte está recogido en la misma ley al catalogar los delitos del capítulo VI como perseguibles de oficio, es decir, sin tener en cuenta la voluntad del afectado por el hecho (618) con

solo llegue al juez la notitia criminis, sin ejercicio de acción penal, que corre a cargo del Ministerio Fiscal (619).

2.- El estado de necesidad.

En el bajo mundo de la prostitución se suelen encontrar con frecuencia personas que se han dedicado a la explotación de la prostitución de su propia esposa o compañera y que al ser preguntados por los motivos que les indujeron a emprender tan sórdida acción han confesado en más de una ocasión que obraron así porque las circunstancias de orden económico y laboral les empujaron a estos bajos fondos (620). Justifican su conducta, porque ante la imposibilidad de conseguir trabajo que les proporcionara la manera de vivir, al no lograrlo, se entregaron a explotar este tráfico para no morir de hambre. Ante la imposibilidad de resistir las dolencias del hambre optaron por lesionar "las buenas costumbres" en aras del bien vida. Este extremo pudo darse en otros tiempos y condiciones sociales, pero hoy su invocación no procede y por lo mismo los fines y acciones del proxenetismo en las circunstancias culturales, económicas y políticas actuales no pueden obedecer a este tipo de justificación. No vamos a tener en cuenta solamente el reproche moral y político tradicional que estos comportamientos han merecido sino también las condiciones eco-

nómicas actuales que han evolucionado favorablemente y por lo mismo han llevado al alcance del individuo puestos de trabajo que desempeñados normalmente ofrecen a la persona medios económicos para vivir.

Ofrecidas estas facilidades económicas, la conducta del proxeneta no puede ser justificada por penurias económicas o falta de un puesto de trabajo (621). De otra parte si se diera esta hipótesis de justificación en beneficio del proxeneta, concederla sería reconocer que la mujer, objeto de este tráfico inmoral, no merece las condiciones de dignidad, igualdad y respeto que la persona ha adquirido actualmente, y por ende se le equipararía a un bien mueble de libre circulación comercial, con lo que la libertad sexual individual y las buenas costumbres se verían socavadas en sus propios cimientos.

CUARTA PARTE: LA CULPABILIDAD.

I.- La culpabilidad.

La persona que desarrolla o facilita la realización o puesta en práctica de las conductas descritas en el artículo 452 bis d), núms. 1º y 2º; 452 bis b), núms. 2º, 3º y 4º y 452 bis a) núm. 2º del C.penal, se hace acreedor a las penas asignadas en tales preceptos penales, pues se conduce culpablemente el que con arreglo al ordenamien

to jurídico pudo proceder de otra manera (622), es decir, que el sujeto que realiza, facilita o desarrolla las actividades allí descritas, pudo abstenerse de realizarlas (623) y por lo mismo han de valorarse negativamente los motivos por los que se ha guiado el proxeneta en la formación de su voluntad y que cabe por ello reprocharle sus acciones (624). Ya que el sujeto que consigue que su conducta se ajuste a las exigencias de las normas penales citadas lo hace de modo voluntario, o sea, movido por un querer comportarse de esa forma y manera. Por otra parte ante la rica gama de figuras que la ley prevé como aptas para realizar este delito y por la finalidad última que el sujeto persigue al realizarlas (dinero), pensamos que el sujeto-agente para conducirse así, es decir, poder realizarlas, disfruta de una amplia libertad, pues para acometer este tipo de delitos se requiere una amplia dosis de la misma, que va desde el campo del lenguaje hablado y escrito, de los desplazamientos, de la ejecución de ciertos actos, etc. Sin este elemento libertad, el proxeneta no podría manifestar ni exteriorizar ninguna de sus artes engañosas. Es decir, el proxeneta ha tenido capacidad para conocer y valorar el deber de respetar la norma y decidirse espontáneamente (625). O sea, el proxeneta que se conduce así manifiesta madurez, salud mental y libre de terminación (626). En consecuencia el sujeto que así se ha comportado es culpable, ya que del análisis anterior se desprende la imposibilidad de concurrir en él

una causa de exclusión de la culpabilidad conforme a nuestro derecho vigente (627), por lo mismo la culpabilidad del proxeneta es culpabilidad a título de dolo.

A.- El dolo. Dolo directo.

Consideramos a efectos de este trabajo que la conducta delictiva del proxeneta en cualquiera de sus modalidades se realiza a título de dolo, pero en su modalidad de dolo directo o de primer grado. Porque como ya sabemos, el proxeneta al desarrollar sus acciones se motiva doblemente, pues en primer lugar, estas acciones delictivas contienen un elemento subjetivo específico, consistente en un interés dinerario -ánimo de lucro- y en segundo término, el propósito de satisfacer deseos sexuales o lujuriosos del tercero que retribuye su mediación. O sea que de conformidad con esta exposición, y siguiendo las directrices de la doctrina que entiende cometidos con dolo directo: "los casos en que el resultado ha sido perseguido intencionalmente por el sujeto" (628), el proxeneta se dirige precisamente así.

Esta calificación es comprensible no solamente por razones de armonía jurídica, sino porque estudios sociológicos y jurídicos (629) aconsejan la necesidad de que estas conductas sean calificadas sin instancias dubitativas cometidas a título de dolo directo o dolo de primer grado, y hoy más que nunca se ha logrado poner de relieve

que la conducía del proxeneta, después de ser sopesada por el mismo, la dirige a la lesión del bien jurídico.

B.- Exclusión de la forma culposa.

1.- En el artículo 452 bis d), núms. 1º y 2º del C.p.

Las acciones descritas en el artículo 452 bis d), núms. 1º y 2º del C.p. si bien de manera expresa no contienen elementos subjetivos del injusto, si lo contienen de manera fáctica conforme al espíritu de la ley como ampliamente ha quedado puesto de relieve. Por otra parte en esta disposición existe un elemento inequívoco que designa la forma dolosa de la acción el "a sabiendas" que equivale a realizar dichas acciones con voluntariedad o intención delictiva (630). Pero existe en la descripción del propio artículo un argumento de mucho peso y es que es imposible imaginarse a un dueño, gerente, administrador o encargado de local (631), donde se ejerce y explota dinerariamente la prostitución que se comporte de modo involuntario, por imprudencia. Es desde un punto de vista lógico un contrasentido rechazable. Porque las actividades (...) "ejercer la prostitución"; "dar o tomar en arriendo un edificio u otro local, o cualquier parte de los mismos, para explotar la prostitución o corrupción ajenas" (632) significan además de desplegar una labor creadora de iniciativa y coordinación para llevar a la realidad el

funcionamiento y puesta en marcha de la empresa dedicada a la explotación de la prostitución, captar prostitutas para que allí ejerzan su oficio, o reclutar a otras mujeres que no siendolo vayan allí a prostituirse, actividades, todas ellas necesariamente dolosas. Este entendimiento viene avalado por la jurisprudencia del T.S. que al enjuiciar las conductas tipificadas y castigadas en el citado artículo destaca la necesidad de un requisito objetivo y del requisito subjetivo de índole intencional, caracterizado por el conocimiento cabal que el culpable tiene de la prestación y colaboración que por precio realiza, legalmente expresada por la locución "a sabiendas" utilizada en el texto punitivo, que excluye cualquier culpabilidad negligente no dolosa (633), que es una conducta consciente y voluntaria, de intermediación, ejercitada con fines de inmoral e ilícito lucro (634), porque proxenetista es el que con conciencia y voluntad protege el comercio carnal (635) participando de sus beneficios (636).

2.- En el artículo 452 bis b), núms. 2º, 3º y 4º del C.p.

Las acciones descritas en el artículo 452 bis b), números 2º, 3º y 4º del C.p., contienen en el núm. 2º expresamente un elemento subjetivo del injusto "para satisfacer los deseos deshonestos" (637). En los núms. 3º y 4º este elemento subjetivo no está incrustado de manera normativa (638) pero sí lo está de manera fáctica, pues la

finalidad última del proxenetismo consiste en el fin de lucro y en el propósito de satisfacer deseos deshonestos ajenos (639), como reiteradamente hemos analizado y consignado en este trabajo; de otra parte la jurisprudencia del T.S. así lo viene expresando. Pero el argumento más importante en el caso de los números 3º y 4º del artículo 452 bis b) del C.p. es que la naturaleza de las acciones allí descritas no permiten imaginar la posibilidad de una comisión culposa, que por ello queda excluida (640), pues no es factible que no concorra dolo cuando un sujeto mediante promesas o pactos, aun con apariencia de lícitos, indujere o diere lugar a la prostitución (...), tanto en el territorio español como para conducirles con el mismo fin al extranjero; el caso de que con cualquier motivo o pretexto ayude o sostenga la continuación en la prostitución. En este sentido hay que decir que son acciones delictivas de las que puede afirmarse que *re ipsa in se dolus habet* (641). No es que el dolo se -presuma- sino que es -inherente- a tales acciones. Es inconcebible que las acciones descritas puedan ser realizadas de manera involuntaria, negligente o imprudente. La persona que realiza estas acciones criminales lo hace con conciencia y voluntad y de manera muy especial, cuidadosamente, piense en las acciones del núm. 3º, acciones además de peligrosas, controladas de manera peculiar por las autoridades administrativas, que suponen un alto riesgo para el traficante de "la fruta de blancas" (hoy se la conoce

como "trata de mujeres y niños") y sin embargo se trafica a gran escala y con pingües beneficios (642).'

3.- En el artículo 452 bis a), núm. 2º del C.p.

Consideramos que las conductas descritas en el art. 452 bis a), núm. 2º del C.p. contienen un elemento subjetivo del injusto concertado en "... determine (...), a satisfacer deseos deshonestos de otro", porque la tipicidad delictiva de estas acciones surge del propósito con que las realiza el autor (643) y el propósito, el ánimo a satisfacer deseos deshonestos se exige expresamente, como elemento del injusto, pues mediante la preposición "a" con la que se indica el "fin" (644) propuesto por el proxeneta se pone al descubierto la naturaleza anímica del mismo: el ánimo de lucro; igualmente el tipo se concreta con la mera constatación de este ánimo requerido, y que hace depender la antijuridicidad típica de ese elemento subjetivo "a satisfacer ...", con independencia de que los actos sexuales para la víctima lleguen o no a materializarse, pues la finalidad del proxeneta es externa a los actos sexuales que son aprovechados para obtener su finalidad última: el lucro. Por otra parte no hay base para negar que el número 2º del art. 452 bis a) del C.p. sea portador de elementos subjetivos; que únicamente lo sea el número 2º del art. 452 bis b) del C.p. (645), porque si los elementos subjetivos están caracterizados por

elementos anímicos incrustados en la conciencia del sujeto-agente, no hay razón para considerar que el ánimo del proxeneta que vulnera el número 2º del art. 452 bis b) no es el mismo que cuando vulnera el número 2º del artículo 452 bis a) del C.p. ya que en ambos supuestos busca el mismo fin: ánimo de lucro, con independencia de que en un supuesto su víctima sea menor de veintitrés años, "guapa y rubia" y en el otro lo sea mayor de dicha edad, "morena y simpática". Tampoco existe base suficiente desde el punto de vista filológico porque la preposición "para" del artículo 452 bis b), núm. 2º es menos indicativa de la dirección inequívoca de "fin" que la preposición "a" del artículo 452 bis a), núm. 2º, pues la dirección de la preposición "para" es más indeterminada que la que expresa la preposición "a" (646), no obstante esto es un indicativo con el cual la ley nos remite al total contexto de la norma para analizarla en conjunto, ya que esos otros caracteres, propios del sujeto-agente, son los que en última instancia nos permitirán pronosticar si estamos ante un proxeneta o si por el contrario es un acto aislado, involuntario, atípico como en algunas ocasiones ha reconocido la jurisprudencia del T.S. al tratar de los elementos esenciales requeridos en todo el capítulo VI del Tít. IX del Lib. II del C. penal.

C.- Algunos supuestos en los que ha sido considerada por el T.S. la comisión culposa.

El T.S. de manera aislada ha dejado entrever la posibilidad de que alguna de las figuras del capítulo VI del Título IX del Lib. II del C.p. se pueda realizar a título de culpa. Procede anotar que el T.S. consideró esta forma de culpabilidad (647) en algunas acciones criminales cometidas antes del 3 de marzo de 1956, cosa obvia pues la prostitución en la península estaba reglamentada en un principio y por lo mismo se podía incurrir en una comisión culposa a la luz de las disposiciones administrativas que la reglamentaban, pero la situación cambió a partir del 28 de junio de 1935 en que se suprimió la reglamentación de la prostitución, y si bien es cierto que desde tal fecha hasta el 3 de marzo de 1956 la prostitución y su explotación fue tolerada, a partir de esta fecha y en especial desde 1963 consideramos que tal posibilidad no es conforme al espíritu de la ley, como más adelante tendremos ocasión de explicar.

El T.S. de manera clara deja abierta esta posibilidad al decir: "... para justificar posibles errores que alegaran la malicia de la procesada es ésta la que debió probar su racional creencia de que se trataba de mujeres mayores ..." (648); posteriormente anota: "... además del elemento subjetivo en el que cobra singular relieve el factor intelectual del dolo respecto a la edad de la menor de veintitrés años, desde el dolo directo al eventual, sin olvidar la posible comisión culposa" (649) y más tarde reafirma esta posibilidad al declarar: "... siendo un

supuesto de comisión culposa de tal infracción el error padecido sobre la edad de la víctima, que excluye el dolo, por afectar a un elemento normativo -error en el tipo- ..." (650). En consecuencia el T.S. ha considerado que el dolo del delito relativo a la prostitución, es un dolo genérico, que puede ser directo o eventual, y que no impide por ello la aplicación de la fórmula abierta del artículo 565 del C.p. (651). En una primera aproximación hemos de anotar que la cuestión se ha venido desarrollando en cuanto se ha planteado un error sobre la edad de la víctima, que según el T.S. excluye el dolo (652), pero de aceptar esta forma de culpabilidad pensamos que se vaciaría de contenido el artículo 452 bis b) que es el que penaliza la prostitución o corrupción de personas menores de veintitrés años, y a sensu contrario nos encontraríamos con el supuesto de que lo que se castigaría sería la explotación de la prostitución de personas mayores de veintitrés años y que la de menores no estaría penalizada, estaría permitida y entonces en este supuesto si podría el proxeneta alegar y probar que de buena fe consideró a la mujer como mayor de esta edad y en consecuencia beneficiarse de la fórmula abierta del artículo 565 del C.p. Pero esta solución tiene un inconveniente y grave -además de despojar del elemento subjetivo al proxeneta- ofrecería la posibilidad de que se diera la picaresca de llevar ante los Tribunales estas conductas para ser enjuiciadas por imprudencia, simple por ausencia de comprobación de la edad, ya que el proxeneta pudo creer de "buena

fe" que la mujer era menor de veintitrés años. Así las cosas ni se sancionaría la prostitución de menores de veintitrés años ni la de mayores de esta edad. Consideramos que la aplicación del artículo 565 del C.p. viene en aplicación cuando el procesado no siendo un proxeneta, lo es por ejemplo el propietario de una pensión, hotel y hotel en el que se admitió de buena fe para pernoctar a una chica menor de edad y su pareja y por esa misma buena fe no se comprobó como era su obligación, la edad por medio del D.N.I., entonces aquí sí podría tener cabida la aplicación de los párrafos primero o segundo del art. 565 del C.p. " El que por imprudencia temeraria ejecutare un hecho que, si mediare malicia, constituiría delito, será castigado con la pena de reclusión menor", o " al que, con infracción de los reglamentos, cometiere un delito por simple imprudencia o negligencia, se impondrá la pena de arresto mayor". Así lo reconoció en una oportunidad el T.S. "... por lo que no constaba que en este caso concreto que la procesada con malicia o sea con conocimiento de que corrompía a una menor sino solamente que por falta de elementales precauciones al no haber solicitado la correspondiente comprobación documental de su identidad, edad, y estado civil, incurrió en imprudencia temeraria ..." (653). En estos casos el Tribunal podrá valorar en razón de las circunstancias de la víctima y del procesado si se incurrió en imprudencia temeraria o imprudencia simple, pero únicamente cuando está demostrado que la acfi-

vidad del procesado es honrada, honesta, que no está involucrada en tráficos sexuales por precio.

Por nuestra parte consideramos que la edad de la víctima ha de tenerse en cuenta únicamente para agravar o atenuar la responsabilidad criminal y no para ofrecer una válvula de escape al proxeneta.

Como ya lo anunciamos, afortunadamente, estos son casos aislados y consideramos que la tendencia del T.S. en este área criminal es no conceder crédito sobre tal extremo y así lo ha reflejado al considerar: " ... denuncia de indebida aplicación del artículo 452 bis b), núm. 2º del C.p., y falta de aplicación del 565 del mismo cuerpo legal, y no puede acogerse, pues del hecho probado aparece que los recurrentes, mediante el percibo de cantidad, facilitaron habitación a dos mujeres menores de edad para realizar el acto carnal con los hombres que las acompañaban facilitando también los mismos medios a mujeres mayores de edad, lo que hace aplicable el precepto descrito en su núm. 2º e inaplicable el art. 565, pues no permite estimar una confusión en cuanto a la edad, que siempre pudieron comprobar con la petición de la documentación" (654); esta orientación es hoy al parecer la dominante pues así se viene pronunciando últimamente el T.S. (655).

D.- Nuestra reflexión.

De conformidad con el concepto de proxeneta que hemos elaborado, creemos que la edad no es un elemento constitutivo de este delito, porque a simple vista se observa que el proceso de formación de voluntad del proxeneta, no se ve afectado, para hablar de un error propio, es decir, que la voluntad del sujeto-agente no sufre ningún tipo de limitación, porque lo que éste se propone es la explotación y corrupción de mujeres jóvenes. Lo que puede suceder es que objetivamente nos coloquemos frente a un error en la ejecución de las acciones de este individuo y hablar por ello impropriamente de un error objetivo. Pero la desviación entre lo querido por el sujeto-agente y lo realmente acontecido, no se presenta. El proxeneta al ayudar, colaborar o facilitar la prostitución o corrupción de personas no se equivoca de objetivo, su finalidad siempre será la misma "el lucro".

Posiblemente lo que pueda ocurrir es que el proxeneta en sus múltiples acciones, propias de su oficio reclute a personas menores de edad. Pero como la esencia última del proxeneta no es la de violar o corromper por sí, no podemos implicarle este o aquel delito, lo que realmente puede existir es un delito de proxenetismo agravado por la circunstancia de ser la víctima menor de edad.

QUINTA PARTE: LA CONSUMACION.

La consumación en el delito de proxenefismo, conforme a las acciones descritas en los artículos 452 bis d), núms. 1º y 2º; 452 bis b), núms. 2º, 3º y 4º y 452 bis a), núm. 2º del C. penal, fue abordada con anterioridad al tratar -el resultado de la acción- (656) donde ya se dijo que nos encontrábamos ante delitos de actividad y por lo mismo el tipo del injusto se agotaba en una actividad del autor, sin que hubiera de producirse un resultado (657), es decir que la consumación en sentido formal tiene lugar cuando el proxeneta realiza cualquiera de las acciones o despliega las actividades descritas en los referidos tipos penales, por tanto el tipo sólo contempla la consumación formal, independientemente que sobrevenga la material, como por ejemplo los actos carnales de prostitución o corrupción. La consumación formal, la ejecución de los actos tipificados técnicamente conllevan la lesión del bien jurídico. Al respecto no creemos necesario profundizar sobre este tema que fue ya analizado en el lugar indicado, tal vez reiterar que la relación que cabe establecer entre el comportamiento típico y el bien jurídico, es puramente espiritual. De ahí que cuando se habla de lesión o puesta en peligro de un bien jurídico, no pueda entenderse en sentido naturalístico. Al respecto la jurisprudencia del T.S. es terminante y clara: "El hecho de facilitar la prostitución de un menor queda terminado desde el momento en que éste se pone a disposición de

otro para que abuse como le convenga, ..." (658), la consumación tiene lugar por la mera inducción en el ánimo (659), con el propósito de que se entregue a vicios deshonestos, aunque no llegue a realizar acto alguno inmoral (660); el delito queda consumado al ejecutar el acto en que tal auxilio consistía (661), porque en el delito de proxenetismo, al facilitar los medios no es necesario que se lleguen a satisfacer los propósitos deshonestos de los sujetos activos del acto carnal (662).

SEXTA PARTE: PENAS Y MEDIDAS APLICABLES AL DELITO
DE PROXENETISMO.

I.- Penas aplicables.

A.- Penas aplicables de conformidad al artículo 452 bis d)
del C.penal.

Los sujetos implicados en el artículo 452 bis d), incurrirán en las siguientes penas de privación de libertad: prisión menor, de seis meses y un día a seis años y multa de 200.000 a 400.000 pesetas. El Tribunal en razón de la mayor o menor gravedad del hecho y de acuerdo con la personalidad del delincuente, goza aquí de arbitrio para imponer la pena en el grado que estime conveniente. No así en el caso del párrafo último del núm. 1º de este artículo,

es decir, quienes meramente sirvan a los fines inmorales en las casas de vicio que serán castigados con tales penas en su grado mínimo, de seis meses y un día a dos años y cuatro meses (663).'

B.- Penas aplicables de conformidad al artículo 452 bis b), núms. 2º, 3º y 4º del C.penal.

Las personas incursoas en el artículo 452 bis b), núms. 2º, 3º y 4º del C.penal serán sancionadas con las penas de prisión menor en sus grados medio y máximo; grado medio: que comprende la privación de libertad de dos años cuatro meses y un día a cuatro años y dos meses y el grado máximo que comprende la privación de libertad de cuatro años dos meses y un día a seis años, inhabilitación absoluta (664) para el que fuere autoridad pública o agente de ésta y especial (665) para el que no lo fuere y multa de 20.000 a 100.000 pesetas.'

C.- Penas aplicables de conformidad al artículo 452 bis a), núm. 2º del C.penal.

La persona o personas condenadas por infracción del artículo 452 bis a), núm. 2º del C.penal incurrirán en las penas de prisión menor en su grado máximo, de cuatro años dos meses y un día a seis años, multa de 20.000 a 100.000 pesetas e inhabilitación absoluta (666) para el que fuere

autoridad pública o agente de ésta y especial (667) para el que no lo fuere.¹

Respecto a las penas a aplicar por la comisión de cualquiera de las acciones descritas en los artículos citados, 452 bis b) y 452 bis a) hay que decir y lo diremos con palabras de la mejor doctrina que contra todas las fracciones y reglas de una sana política criminal, se castiga con menor pena el cooperar a la prostitución de menores que a la de mayores de veintitrés años (668). Este desafortunado lapsus (669) de castigar el cooperar a la prostitución de menores en cuantía inferior a la cooperación a la prostitución de personas mayores de veintitrés años ha sido puesto de manifiesto (670) desde los primeros meses de promulgada la reforma al C. penal texto revisado de 1963, que como anotó uno de los comentaristas al texto se consumió la increíble paradoja que traficar sobre menores integra en nuestro derecho una clara circunstancia de atenuación (671).

II.- Otras medidas aplicables al delito de proxenetismo.

A.- Otras medidas aplicables.

La persona que ha sido condenada como responsable criminalmente de un delito de proxenetismo por cualquiera de las figuras descritas en los artículos 452 bis d);

452 bis b) núms. 2º, 3º y 4º y 452 bis a) mím. 2º del C. penal, sufrirá además las sanciones previstas en los artículos 445, 446 párrafo primero y 452 bis g) que son las siguientes:

a.- Los ascendientes, tutores, maestros o cualesquiera personas que, con abuso de autoridad o encargo, cooperaren como cómplices a la perpetración de los delitos comprendidos en este título, serán castigados con la pena señalada a los autores (art. 445, párrafo primero).

b.- Los maestros o encargados en cualquier manera de la educación o dirección de la juventud serán, además, condenados a inhabilitación especial (art. 445, párrafo segundo).

c.- Los indicados y cualesquiera otros reos de corrupción de menores en interés de tercero, serán condenados también a la interdicción de derecho de tutela y del de pertenecer al Consejo de familia (art. 446 párrafo primero).

d.- Sin perjuicio de lo dispuesto en los artículos 445 y 446, el ascendiente, tutor, maestro o cualquier persona que con abuso de autoridad o encargo, perpetrare alguno de los delitos comprendidos en este título, será castigado con el grado máximo de la pena señalada al respectivo delito. El Tribunal sentenciador podrá, además, privar a los culpables de la patria potestad, tutela, autoridad marital y del derecho de pertenecer al Consejo de familia (art. 452 bis g) (672).

B.- Hechos ejecutados parcialmente en el extranjero.

Previene el artículo 448 que las sanciones establecidas en este título para los delitos en él previstos, aun cuando alguno de los hechos que los constituyan se ejecuten en país extranjero.

Pero en este caso no se castigarán en España cuando el culpable acredite haber sido penado y cumplida la condena por los ejecutados en la nación (673).

C.- Reincidencia internacional en el delito de proxenatismo.

El artículo 452 bis f) dispone que la condena de un tribunal extranjero impuesta por los delitos incluidos en este capítulo será equiparada a las sentencias de los Tribunales españoles, a los efectos de aplicación del número 15 del artículo 10 de este código (674)

D.- Medidas cautelares.

1.- Medidas cautelares procesales.

El artículo 452 bis d) tercero previene que en caso de procedimiento judicial por cualesquiera de los delitos previstos en los números 1º y 2º de este mismo precepto, así como en los números 2º, 3º y 4º del art. 452 bis b) y

número 2º del artículo 452 bis a), el Juez instructor podrá ordenar el cierre provisional del local o parte del mismo (675). A que hace referencia este artículo, cuyo dueño, gerente, encargado, administrador o arrendatario fuese procesado (676). Y generalmente se lleva a cabo esta medida (677).

2.- Medidas cautelares protectoras.

Los párrafos segundo y siguientes del artículo 446 del C. penal disponen:

" La Autoridad gubernativa podrá depositar en albergue especial, o en otro lugar adecuado, al menor de edad que se hallare en estado de prostitución o corrupción deshonestas, si se encontrare en él, sea o no por su voluntad, con anuencia de las personas que sobre él ejercieren autoridad familiar o ético-social o de hecho, o careciere de ellas, o estas le tuvieren en abandono y no se encargaren de su custodia. La autoridad que acuerde el depósito dará conocimiento de él a la judicial en el término de veinticuatro horas para lo que a sus atribuciones corresponda.

" El Ministerio fiscal solicitará a la autoridad judicial acordará en los casos expresados en el párrafo anterior la suspensión de la potestad o guardaduría mencionadas y el nombramiento de un protector del menor, que

recaerá en persona individual o colectiva que inspire confianza de ejercer funciones tutelares, de procurar la enmienda del menor y de apartarle del peligro de la liviandad o de perversión de costumbres, aunque para ello se requiera su permanencia en establecimiento designado a tales fines.

El depósito y el protector cesarán cuando el protegido llegue a la mayor edad, o sea provisto de tutor por los medios ordinarios.

Se entenderá que la autoridad judicial competente, cuando se trate de menores de dieciseis años, es el Tribunal Tutelar, el cual aplicará las medidas propias de su jurisdicción (678).'

-496-

NOTAS AL CAPITULO TERCERO.

- (1) En el C.penal español texto revisado de 1963, Cap.VII, "Delitos relativos a la prostitución", más tarde se derogaron los arts. 449 a 452 inclusive, que componían el Capítulo VI "Adulterio", por Ley 22/1978 de 26 de mayo, pasando el capítulo VII a ser Cap. VI.
- (2) C. penal español, texto refundido conforme a la Ley 44/1971, de 16 de noviembre, Ministerio de Justicia, Comisión General de Codificación, B.O.E., Madrid, 1976.
- (3) Este Capítulo lo hemos analizado parcialmente porque consideramos que el delito de "proxenetismo" está tipificado únicamente en los artículos 452 bis a), núm. 2º; 452 bis b), núms. 2º, 3º y 4º y 452 bis d), núms. 1º y 2º del C.penal.
- (4) Véase José María STAMPA BRAUN, Introducción a la ciencia del derecho, Valladolid, 1963, 161 ss. y Miguel POLAINO NAVARRETE, El bien jurídico en el derecho penal español, Sevilla, 1974, 29 ss.
- (5) Alberto GONZALEZ BLANCO, Delitos sexuales, 2ª ed., Porrúa, México, 1969, 46.
- (6) RODRIGUEZ DE VESA, P.G., 409.
- (7) EL MISMO, 409.
- (8) EL MISMO, 409.
- (9) Francisco BUENO ARUS, Estudios penales y penitenciarios, Madrid, 1981, 16.
- (10) RODRIGUEZ DE VESA, P.G., 409.
- (11) Emilio OCTAVIO DE TOLEDO, La prevaricación del funcionario público, Civitas, Madrid, 1980, 40.
- (12) JESCHECK; I, 352.

- (13) Ley 79/1961, de 23 de diciembre, de bases para la revisión y reforma del Código penal y otras leyes penales. B.O.E. nº 309 de 27 de diciembre de 1961, Base Doctena.
- (14) Juan del ROSAL, Derecho penal, parte especial, I, Instituto de Criminología, Madrid, 1968, 74.
- (15) VIADA Y VILLASECA, III, 105; veáanse además Manuel COBO, El bien jurídico en el adulterio, en Anuario, 1963, 509 ss.; María del Rosario DIEGO DIAZ-SANTOS, Los delitos contra la familia, Montecervo, Madrid, 1973, 236; Antonio QUINTANO RIPOLLES, Curso... II, 339; José María MARTINEZ PEREDA, El delito de escándalo público, Techos, Madrid, 1970, 78; José A. SAINZ CANTERO, La reforma del derecho penal sexual, en Anuario, 1978, 248 y 250 y Enrique GIMBERNAT ORDEIG, "Sobre algunos aspectos del delito de violación en el Código penal español; con especial referencia a la violación intimidatoria", en Estudios de derecho penal, Madrid, 1976, 196 ss.
- (16) Diccionario de la lengua española, Real Academia Española, 19ª ed., Madrid, 1970.
- (17) MOLINER, ob.cit., II.
- (18) Julio CASARES, Diccionario ideológico de la lengua española, Barcelona, 1973.
- " (19) Juan Felipe HIGUERA GUIMERA, El delito de coacciones, Bosch, Barcelona, 1978, 49.

- (20) José María RODRIGUEZ DEDESA, en ANTON ONECA y RODRIGUEZ MUÑOZ, Derecho penal, II, Madrid, 1949, 259.
- (21) CUELLO CALON, P.E., 8ª ed. 1952, 520.
- (22) Federico PUIG PEÑA, Derecho penal, parte especial, IV, 6ª ed., Editorial Revisita de Derecho privado, Madrid, 1969, 28.
- (23) DEL ROSAL, P.E., I, 51.
- (24) José CEREZO MIR, Curso de derecho penal español, parte general, Tecnos, Madrid, 1976, 15.
- (25) RODRIGUEZ DEDESA, P.E., 162.
- (26) SAINZ CANTERO, ob.cif. 246 ss.
- (27) Javier BOIX REIG, El delito de estupro fraudulento, Madrid, 1979, 174 s.
- (28) Carlos FONTAN BALESTRA, Delitos sexuales, 2ª ed., Depalma, Buenos Aires, 1953, 111.
- (29) SOLER, III, 294.
- (30) Ricardo C. MUÑOZ, Manual de derecho penal, parte especial, Lerner, Buenos Aires, 1976, 130.
- (31) Luis Carlos PEREZ, Manual de derecho penal, parte general y especial, Temis, Bogotá, 1962, 423.
- (32) GONZALEZ BLANCO, ob.cif. 69.
- (33) EL MISMO, 69.
- (34) EL MISMO, 69 ss.
- (35) Sªs. T.S. 28 noviembre 1924 y 8 julio 1919.
- (36) PEREZ, ob.cif. 423 ss.
- (37) Sª T.S. 11 abril 1946.
- (38) Sª T.S. 25 junio 1965
- (39) Sª T.S. 22 diciembre 1947

- (40) S^a T.S. 27 junio 1967.
- (41) Código penal español, texto revisado de 1963, art. 434.
- (42) Constitución española, aprobada por las Cortes en sesiones plenarias del Congreso de los Diputados y del Senado celebradas el 31 de octubre de 1978, B.O.E., 29-XII-1978, artículo 12.
- (43) Artículo 83 del C.Civil español.
- (44) De los doce años que fija el C.civil español en el art. 83 a los dieciocho años que señala la Constitución española en el art. 12, en que se adquiere la mayoría de edad.
- (45) HIGUERA GUIMERA, ob.cif. 49.
- (46) Véase revista INTERIUM, nº 284, Barcelona, 21-27 octubre, 1981, pá . 10 ss.
- (47) S^a T.S. 10 octubre 1973.
- (48) Francisco BUEDO ARUS, Los delitos relativos a la prostitución en el C.penal español, en Policía española, 1963, 12 s.
- (49) EL MISMO, 15.
- (50) RODRIGUEZ DEDESA, P.E., 208.
- (51) Antonio QUINTANO RIPOLLES, Comentarios al código penal, 2^a ed., revisada por el autor y puesta al día en textos jurisprudenciales y bibliográficos por Enrique Gimbernat Ordeig, Editorial revista de derecho privado, Madrid, 1966, 827 ss.
- (52) PUIG PEÑA, IU, 52 ss.
- (53) Del ROSAL, P.E., I, 73 ss.

- (54) Véase nota (1) al Cap. Tercero.
- (55) Francisco BERMEJO BERMEJO, La prostitución y otros delitos afines, en Boletín del Ilustre Colegio de Abogados de Madrid, Madrid, 1971, nºs. 3 y 4, 431 ss y 639s.
- (56) RODRIGUEZ DEDESA, P.E., 199 ss.
- (57) Véase nota (1) al Cap. Tercero.
- (58) Francisco MUÑOZ CONDE, Derecho penal, parte especial, 2ª Ed., Sevilla, 1976, 346 ss.
- (59) Luis RODRIGUEZ RAMOS, Apuntes de derecho penal, parte especial, II, Madrid, 1979-1980, 115 ss.
- (60) RODRIGUEZ DEDESA, P.E., 208.
- (61) Véase folio 160.
- (62) Véanse Del ROSAL, P.E., I, 76; RODRIGUEZ DEDESA, P.G., 403 y P.E., 346 y 484, n.6, y Gonzalo QUINTERO OLIVARES, Los delitos especiales u la teoría de la participación, Cymys, Barcelona, 1973, 31.
- (63) Al denominar esta figura como de "tipo privilegiado", lo hacemos de manera irónica y deliberada, porque como se podrá apreciar al compararla con otros tipos del Capítulo VI es el proxeneta el que se beneficia de manera especial en la pena cuando explota en la prostitución a personas menores de veintitrés años, pues la pena a imponer es de prisión menor en sus grados medio y máximo y multa de 20.000 a 200.000 pesetas, en cambio conforme al artículo 462 bis a) explotando en la prostitución a personas mayores de veintitrés años se le castiga de manera más severa, prisión menor en su grado máximo. Consideramos que esta circunstancia se

debió a un lapsus del legislador, porque no es comprensible como se puede penalizar de manera más benévola al proxeneta que explota a personas menores de veintitrés años que al que lo hace con personas mayores de esta edad. Por otra parte la doctrina se ha hecho eco de esta anomalía, como lo pone de manifiesto RODRIGUEZ DEvesa al decir: " y no es posible dejar de subrayar que contra todas las tradiciones y reglas de una sana política criminal, se castiga con menor pena el cooperar a la prostitución de menores que a la de mayores de veintitrés años". P.E., 199.

(64) S^a T.S. 10 octubre 1973.

(65) QUINTANO RIPOLLES, Comentarios ..., 827 ss.

(66) RODRIGUEZ DEvesa, P.E., 205.

(67) Véase nota (1) al Cap. Tercero.

(68) S^a T.S. 19 marzo 1976.

(69) RODRIGUEZ DEvesa, P.E., 210.

(70) Véanse RODRIGUEZ DEvesa, P.E., 210; BUENO ARIS, Delitos ... ob.cif., 15; RODRIGUEZ RAMOS, Apuntes ..., II, 115 s.; MUÑOZ CONDE, ob.cif. 346 ss.

(71) Véanse S^{as} del T.S. de 22 marzo y 26 marzo 1968; 19 septiembre 1969; 20 diciembre 1971; 2 junio y 23 noviembre 1972; 22 marzo, 12 abril ns. 600 y 606 1973; 5 febrero, 25 abril, 8 mayo, 2 junio y 6 noviembre 1974; 5 noviembre 1975; 13 febrero, 16 febrero, 5 marzo y 14 mayo 1976; 18 enero, 27 enero, 4 marzo y 31 marzo 1977; 4 octubre y 17 noviembre 1978; 5 febrero 1979.

(72) Véase folio 140 ss.

(73) Véase Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956, sobre abolición de centros de tolerancia y otras medidas relativas a la prostitución; Orden de 23 de abril, por la que se dictan normas para la aplicación del Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956 sobre prostitución, B.O.E. 26 abril 1956; Circular número 47 de la Junta Nacional; Circular número 49 de la Junta Nacional; Circular del Exmo. Sr. Fiscal del Tribunal Supremo, sobre el Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956.

(74) Convenio para la represión de la trata de personas y de la explotación de la prostitución ajena. Resolución de 2 de diciembre de 1949, Asamblea General de la O.N.U. Ratificado por España el 18 de junio de 1962, artículo 22 "... 12 "Mantuviera una casa de prostitución, la administrare o, a sabiendas, la sostuviere o participare en su financiamiento; y 22 diere o tomare, a sabiendas, en arriendo, un edificio u otro local o cualquier parte de los mismos, para explotar la prostitución".

(75) C.Penal, texto revisado de 1963, preámbulo.

(76) Véanse S^{as} del T.S. de 28 septiembre, 20 octubre, 18 noviembre y 9 diciembre 1964; 22 mayo y 21 junio 1965; 26 marzo 1968; 4 marzo 1971; 19 diciembre 1972; 22 marzo 1973; 8 mayo 1974; 18 mayo 1967; 14 mayo y 19 noviembre 1976; 21 abril 1978; 5 febrero 1979.

(77) RODRIGUEZ DE VESA, P.E., 211.

- (78) Ley 79/1961 de 23 de diciembre, de bases para la revisión y reforma del Código penal y otras leyes penales. B.O.E. 27 diciembre 1961. Base Novena "La ofensa a la moral, a las buenas costumbres o a la decencia pública, ..."; Decreto 691/1963 de 28 de marzo, por el que se aprueba el texto revisado de 1963 del Código penal, B.O.E. 8 abril 1963. " d) ... en el título de los delitos contra la honestidad, en que se dignifica la persona y se instituye una eficaz represión contra las ramificaciones con que en la realidad se nos ofrece esta semilla perniciosa para la moral pública".
- (79) Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956, "... para la debida protección de la moral social..."
- (80) Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956, "... de consecuencias morales y sociales tan perniciosas, ..."
- (81) Véase artículo 452 bis d), Código Penal español, texto revisado de 1963.
- (82) Félix COLON y LARRIATEGUI, Juzgados militares de España y sus Indias, IV, Oda. de Ibarra, hijos y C^a, Madrid, MDCCCLXXXIX, 208.
- (83) Vicente VIZCAINO PEREZ, Compendio de derecho público y común de España o de las leyes de las Siete Partidas, II, Joaquín Ibarra, Impresor de cámara de S.M., Madrid, MDCCCLXXXIV, 431.
- " (84) Juan ALVAREZ POSADILLA, Práctica criminal por principios o modos y formas de instruir los procesos criminales, III, Oda. e hijos de Santander, Valladolid, MDCCCII, 204.

- (85) José MARCOS GUTIERREZ, Práctica criminal de España, III, Imp. de Fermín Villalpando, Madrid, 1826, 192.
- (86) Código penal español de 1822, Imp. Nacional, Madrid, 1822, Título VII "De los delitos contra las buenas costumbres".
- (87) PACHECO, III, 142 ss.
- (88) Pedro GOMEZ de la SERNA y Juan Manuel MONTALBAN, Elementos de derecho civil y penal de España, III, 6ª Ed., Imp. de D.F. Sanchez, Madrid, 1861, 359.
- (89) José de CASTRO y OROZCO y Manuel CRUZ DE ZUNIGA, Código penal explicado, II, Imp. y librería de Manuel Sanz, Granada, 1848, 333.
- (90) Tomas María de VIZMANOS y Cirilo ALVAREZ MARTINEZ, Comentarios al Código penal, 2ª ed., Imp. de José Mª. Alonso, Madrid, 1853, 384.
- (91) GROIZARD y GOMEZ DE LA SERNA, V, 172.
- (92) VIADA y VILLASECA, III, 105.
- (93) GROIZARD y GOMEZ DE LA SERNA, V, 172 ss.
- (94) A. JARAMILLO GARCIA, Novísimo código penal comentado y cotejado con el de 1870, II, Imp. de Silvestre Ferreira, Salamanca, 1928, 263.
- (95) El Código penal de 1928 se apartó de las paredes maestras que habían inspirado la legislación penal española, especialmente en los códigos penales de 1848 y 1870, ideario recogido en el Código penal de 1932 y -que es el que inspira la legislación penal actual.
- (96) Quintiliano SALDAÑA, Siete ensayos sobre sociología sexual, Mundo Latino, Madrid, 1929, 224.

- (97) SALDAÑA, Siete ensayos ... ob.cif. 231
- (98) CUELLO CALON, P.E. 8ª ed. 1952, 520.
- (99) PUIG PEÑA, IV, 29.
- (100) SANCHEZ TEJERINA, II, 293.
- (101) QUINTANO RIPOLLES, Comentarios ... 830.
- (102) QUINTANO RIPOLLES, Curso ... II, 337.
- (103) RODRIGUEZ DEDESA, P.E. 166.
- (104) MUÑOZ CONDE, Ob.cif. 341.
- (105) Sª T.S. 25 abril 1963.
- (106) Sª T.S. 14 junio 1963.
- (107) Sª T.S. 19 marzo 1964.
- (108) Sª T.S. 5 noviembre 1964.
- (109) Sª T.S. 7 marzo 1964.
- (110) Sª T.S. 15 junio 1964.
- (111) Sª T.S. 5 febrero 1967.
- (112) Sª T.S. 24 marzo 1966.
- (113) Sª T.S. 19 abril 1967.
- (114) Sª T.S. 18 mayo 1967.
- (115) Sª T.S. 18 marzo 1969.
- (116) Sª T.S. 29 noviembre 1968.
- (117) Sª T.S. 8 junio 1971.
- (118) Sª T.S. 2 abril 1971.
- (119) Sª T.S. 10 marzo 1972.
- (120) Sª T.S. 7 diciembre 1972.
- (121) Sª T.S. 17 diciembre 1973.
- (122) Sª T.S. 9 mayo 1974.
- (123) Sª T.S. 6 noviembre 1974.

- (124) S^o T.S. 30 diciembre 1974.'
- (125) S^o T.S. 22 enero 1979.'
- (126) El Proyecto de Código criminal de 1830, cif., Título 26^o, artículo 359.'
- (127) CASABO RUIZ, en estudio preliminar al Proyecto de Código criminal de 1830, 26.'
- (128) EL MISMO, 47.'
- (129) EL MISMO, 48.'
- (130) El Proyecto de Código criminal de 1831, de SAINZ DE ARDIDO, cif., Título 7^o, artículos 547 a 571.
- (131) El proyecto de Código criminal de 1834, cif., Título X, artículos 269, 270, 271 y 273.'
- (132) CASABO RUIZ, en estudio preliminar al Proyecto de Código criminal de 1834, 22 y 30.'
- (133) El Anteproyecto de Código penal de 1938, de F.E.T. y de las J.O.N.S., cif., Título X, Cap. II, artículo 411.'
- (134) El Proyecto de Código penal de 1939, cif., Título XI, Cap. II, artículo 414, 2^o, 3^o y 4^o.'
- (135) Proyecto de Ley Orgánica de Código penal de 1980, cif. Título III, Cap. IV, artículos 211 ss.'
- (136) Código penal alemán, República Federal, cif., Sección XII.
- (137) Código penal austriaco, cif., Título Décimo.'
- (138) Code pénal belge, 1928, artículo 379.'
- (139) Code pénal français, 1977-1978, artículo 334.'
- (140) Código penal de Holanda, cif., Título XIV.'

- (141) Derecho penal inglés, en Colección de las Instituciones ... XI, ob.cif.
- (142) Código penal sueco, cif., Título VI.
- (143) Codice penale svizzero, cif., Título Quinto.
- (144) Código penal boliviano, cif., Título XI.
- (145) Código penal de Brasil, cif., Título VI.
- (146) Código penal de Chile, cif., Título VII.
- (147) Código penal de México, cif., Título Octavo.
- (148) Código penal de Nicaragua, cif., Título I, Cap. IX.
- (149) Código penal de Panamá, cif., Título IX.
- (150) Código penal de Paraguay, cif., Cap. XI.
- (151) Código penal de Perú, cif., Sección Tercera.
- (152) Código penal de Uruguay, cif., Título X.
- (153) Código penal de Venezuela, cif., Título VIII.
- (154) Mario MAFREDINI, Traffato di diritto penale, Vallardi, Milano, 1934, 131.
- (155) Filippo MACI, Reati sessuali, Fratelli Bocca, Torino, 1927, 339.
- (156) Francesco LEONE, Delitti di prossenetismo ed adescamento, Dott. A. Giuffrè editore, Milano, 1966, 155.
- (157) Giuseppe MAGGIORE, Derecho penal, parte especial, IV, Temis, Bogotá, 1956, 120.
- (158) Vincenzo MARZINI, Traffato di diritto penale italiano, VI, U.T.E.T., Torino, 1926, 633.
- .. (159) Enrico ALTADILLA, La dinámica del delito, traducción de J. Ortega Torres, Depalma, Buenos Aires, 1973, 125.
- (160) Giuseppe GROSSO, Il prezzo del meretricio, en Ponificium Institutum utriusque iuris, studio et documen-

fo, historia et iuris, 9, Roma, 1943, 289.'

(161) LEONE, ob.cif., 16 ss.'

(162) Alessandro Alberio CALDI, Sfruttamento della prostituzione, Cedan, Padova, 1970, 35.

(163) Arturo SANTORO, Manuale di diritto penale, parte speciale, III, U.T.E.T., Torino, 1965, 516.'

(164) Adolfo MERKEL, Derecho penal, parte especial, traducción de Pedro Dorado Montero, España Moderna, sf, 121.

(165) Karl BINDING, citado por José María Rodríguez Devesa, en ANTON ONECA y RODRIGUEZ MUÑOZ, ob.cif., II, 259.'

(166) PEREZ, ob.cif., 417.'

(167) R. GARRAUD, Traité théorique et pratique du droit pénal français, L. Larose et Forcel, IV, Paris, 1888, 446.'

(168) MERGEN, ob.cif., 169.'

(169) Luis OSORIO, Notas ao código penal, editorial Limitada, Coimbra, 1924, 296.

(170) Victor DIARTE, Código penal português anotado, editorial Limitada, Coimbra, 1968, 676.'

(171) J. TISSOT, El derecho penal, II, traducción de A. García Moreno, F. Góngora y cia., editores, Madrid, 1880, 20 ss.'

(172) GARRAUD, IV, 446.'

(173) EL MISMO, IV, 447.'

(174) F. GOUET, Droit pénal spécial, 8^e édition entièrement refondue et mise à jour par Marcel Rousselet, Pierre Arpaillange, Jacques Patin, Sirey; Paris, 1972, 489.'

- (175) Michel VERON, Droit pénal spécial, Masson, Paris, 1976, 217.'
- (176) Jean LARGUIER et Anne-Marie LARGUIER, Droit pénal spécial, Dalloz, 2^e ed., Paris, 1976, 118.'
- (177) Revue de science criminelle et de droit pénal comparé, Librairie Sirey, Paris, 1965, 128 ss.'
- (178) Revue de science criminelle et de droit pénal comparé, Librairie Sirey, Paris, 1967, 456 ss.'
- (179) Nelson HUNGRIA, Comentarios al código penal, III, Rio de Janeiro, 1959, 280.
- (180) Helene Claudio FRAGOSO, Direito penal, III, Rio de Janeiro, 1959, 511.'
- (181) E. MAGALHAES NORONHA, Direito penal, III, Saraiva, Sao Paulo, 1971, 332.'
- (182) FONTAN BALESTRA, ob.cit., 122.'
- (183) NUÑEZ, ob.cit. 121.'
- (184) Pedro AQUINO, Delito de rufianeria, Panneditte, Buenos Aires, 1971, 24.'
- (185) Edgardo H. de ROURA MORENO, Derecho penal, parte especial, Perrot, Buenos Aires, 1955, 133.'
- (186) Teodosio GONZALEZ, Derecho penal, III, La colmena, Asunción, 1928, 43.'
- (187) Horacio ABADIE SANTOS, Represión del proxenetismo, Montevideo, 1932, 63.
- (188) Fernando BAYARDO, Sobre delitos sexuales, Centro de estudios de derecho, Montevideo, 1957, 89.
- (189) Juan DARIUS R., Sexo y delincuencia, Imprenta la república, Santiago de Chile, 1930, 28.

- (190) Samuel GAYARDO, La vida sexual ante el derecho, Santiago de Chile, 1941, 232.'
- (191) Raúl UNDURRAGA IZQUIERDO, Crímenes y simples delitos contra el orden de las familias y contra la moralidad pública, Santiago de Chile, 1938, 76.'
- (192) Antonio BASCUÑAN VALDES, El delito de abusos deshonestos, Editora Jurídica de Chile, Santiago de Chile, 1961, 17.'
- (193) Alfredo ETCHERRRY, Derecho penal, IV, Editora Nacional Gabriela Mistral, Santiago de Chile, 1976, 75.'
- (194) Raúl CARRANCA Y TRUJILLO, Derecho penal anotado mexicano, Antigua librería Robledo, México, 1962, 473.'
- (195) S^a T.S. 3 abril 1981.
- (196) Véase folio 386 ss.'
- (197) Véase folio 360 ss.'
- (198) Véanse S^{as} T.S. 2 abril y 6 julio 1971; 27 enero 1977 y 5 febrero 1979; véase además Cesar CAMARGO HERNANDEZ, en Nota a las págs. 656 y 657 del Derecho penal, P.E., T. II, v. II, de Eugenio CUELLO CALON, 14^a Reimpresión, Barcelona, 1980.
- (199) MANFREDINI, ob.cif. 249.
- (200) MANCI, ob.cif. 19.
- (201) LEONE, ob.cif. 120.
- (202) MANFREDINI, ob.cif. 132.'
- (203) BUENO ARIS, Delitos relativos ... ob.cif. 16.
- (204) RODRIGUEZ DEvesa, P.E., 206.'
- (205) Véase folio 360 ss.'

(206) C.Penal, texto revisado de 1963, art.452 bis e),

"La persona bajo cuya potestad estuviere un menor y que, con noticia de la prostitución o corrupción de éste o de su permanencia o asistencia frecuente a casas o lugares de vicio, no le recoja para impedir su continuación en tal estado y sitio, y no le ponga en su guarda o a disposición de la autoridad, si careciese de medios para su custodia, incurrirá en las penas de arresto mayor.

Iguales penas se impondrán a quien, en los casos a que se refiere el párrafo anterior, incurriere en las omisiones en él castigadas, aunque no tenga potestad legal sobre el menor...".

(207) Véase folio 161 ss.

(208) Véase folio 541).

(209) Francesco ANTOLISEI, Manuale di diritto penale, parte speciale, I, 5ª ed., Dott. A.Giuffrè, Milano, 1966, 408.

(210) Véase folio 340 ss.

(211) RODRIGUEZ DE VESA, P.E. 409.

(212) Sª T.S. 19 mayo 1964.

(213) Francesco ANTOLISEI, Manual de derecho penal, parte general, traducción por Juan del Rosal y Angel Torio, UTESA, Buenos Aires, 1960, 166.

(214) Audiencia de Madrid, Sª n. 270, 20 marzo 1977.

„ (215) Audiencia de Madrid, Sª n. 245, 18 mayo 1977.

(216) Audiencia de Madrid, Sª n. 233, 17 mayo 1977.

(217) Sª T.S. 27 enero 1977.

(218) Sª T.S. 12 febrero 1977.

- (219) S^a T.S. 4 marzo 1977.
- (220) S^{as} T.S. 16 febrero 1976 y 3 abril 1981.
- (221) S^a T.S. 13 febrero 1976.
- (222) S^a T.S. 5 marzo 1976.
- (223) S^a T.S. 20 abril 1976.
- (224) S^a T.S. 2 junio 1966.
- (225) Véanse S^{as} T.S. 22 octubre 1966; 27 enero, 6 mayo, 7 diciembre y 21 diciembre 1967; 22 marzo, 26 marzo, 4 abril, 24 abril, 5 octubre, 29 noviembre y 11 diciembre 1968; 23 enero, 25 marzo, 9 abril, 16 junio, 30 junio, 4 julio, 19 septiembre y 10 noviembre 1969; 22 enero, 12 febrero, 30 abril, 21 mayo, 2 junio, 3 - junio y 13 octubre 1970; 2 junio, 14 octubre, 30 noviembre, 4 diciembre, 20 diciembre y 23 diciembre 1971; 19 mayo, 2 junio, 6 junio, 23 noviembre, 6 diciembre, 7 diciembre y 22 diciembre 1972; 22 marzo, 7 abril, 12 abril, n^o 606 12 abril, 4 julio, 4 octubre y 18 noviembre 1973; 2 junio, 18 junio, 21 junio, 24 junio, 17 octubre, 30 octubre, 6 noviembre y 14 noviembre 1974; 18 enero, 12 octubre, 5 noviembre, 6 noviembre, 20 noviembre y 24 noviembre 1975; 27 febrero, 21 abril, 26 septiembre, 4 octubre, 24 octubre, 6 noviembre, 17 noviembre y 20 noviembre 1978 y 7 febrero 1979.
- (226) Circular de la Junta Nacional n.^o 47, cif.
- (227) Audiencia de Madrid, S^a n.^o 36, 28 marzo 1977.
- (228) Audiencia de Madrid, S^a n.^o 85, 21 abril 1977.

- (229) S^a T.S. 22 febrero 1974.
(230) S^a T.S. 8 mayo 1974.
(231) S^a T.S. 10 marzo 1972.
(232) S^a T.S. 30 mayo 1972.
(233) S^a T.S. 30 marzo 1970.
(234) S^a T.S. 13 octubre 1970.
(235) S^a T.S. 21 junio 1965.
(236) Véase sección anuncios diario EL PAIS (Madrid), 5 julio 1981, "Madame René inaugura un nuevo estilo. Sonia, Maria, (...) le lo cuentan mientras tomas una copa..."; " Sin prisas si las prefieres jovenes.o maduras, agradables y con experiencia, de 18 a 30 años ..."; "Discreción, compañía ideal, cultas, bellas, juventud y simpatía, 18/30 años. Un capricho a gusto...".
(237) CUELLO CALON, T. II, v. II, 14^a Reimpresión, 673.
(238) Audiencia de Madrid, S^a n. 85, 21 abril 1977.
(239) S^a T.S. 25 enero 1977.
(240) S^a T.S. 20 mayo 1969.
(241) S^a T.S. 25 marzo 1969.
(242) CUELLO CALON, T. II, v. II, 14^a Reimpresión, 673.
(243) RODRIGUEZ DEDESA, P.E. 210.
(244) Estudio sobre la trata, 32, citado por RODRIGUEZ DEDESA, Derecho penal, P.E., 210.
(245) S^a T.S. 20 abril 1976.
(246) S^a T.S. 4 octubre 1978.
(247) CUELLO CALON, T. II, v. II, 14^a Reimpresión, 674.
(248) S^a T.S. 8 junio 1966.

- (249) S^a T.S. 30 octubre 1965.'
- (250) S^a T.S. 21 noviembre 1964.'
- (251) S^a T.S. 12 junio 1965.'
- (252) Decimos que la mujer es el sujeto pasivo, pero no en cuanto titular del interés jurídicamente protegido, sino en cuanto que sobre ella recae la acción del delito, porque como hemos puesto de relieve al estudiar el bien jurídico protegido, es la sociedad, la comunidad, titular del interés jurídicamente protegido.'
- (253) Véase folio 35.'
- (254) Véanse BUENO ARUS, Delitos relativos..., ob.cit. 16 y CUELLO CALON, T. II, v.II, 14^a Reimpresión, 656.'
- (255) RODRIGUEZ DE VESA, P.E. 201.'
- (256) S^a T.S. 3 noviembre 1978.'
- (257) S^a T.S. 7 diciembre 1972.'
- (258) S^a T.S. 28 junio 1976.'
- (259) S^a T.S. 17 noviembre 1972.'
- (260) S^a T.S. 3 noviembre 1978.'
- (261) S^a T.S. 23 octubre 1978.'
- (262) S^a T.S. 26 septiembre 1978.'
- (263) S^a T.S. 26 junio 1970.'
- (264) S^a T.S. 23 noviembre 1972.'
- (265) S^a T.S. 3 diciembre 1973.'
- (266) S^a T.S. 18 mayo 1967 y véase Del ROSAL, P.E., 74.'
- (267) S^a T.S. 21 noviembre 1964.'
- (268) S^a T.S. 17 diciembre 1966.'
- (269) S^a T.S. 29 marzo 1969.'

- (270) S^a T.S. 19 septiembre 1969.
- (271) S^a T.S. 2 diciembre 1971.
- (272) S^a T.S. 22 diciembre 1972.
- (273) S^a T.S. 6 noviembre 1973.
- (274) S^a T.S. 2 junio 1974.
- (275) S^a T.S. 4 marzo 1977.
- (276) S^a T.S. 12 febrero 1977.
- (277) S^a T.S. 13 febrero 1976.
- (278) S^a T.S. 4 marzo 1975.
- (279) S^a T.S. 30 noviembre 1971.
- (280) Véanse RODRIGUEZ DEDESA, P.E. 201; BUENO ARUS, Delitos relativos... ob.cif.16 y CUELLO CALON, T. II,v.II, 14^a Reimpresión, 656.
- (281) Véase folio 35.
- (282) Del ROSAL, P.E. 74.
- (283) Acuerdo Internacional de 18 de mayo de 1904 para la represión de "la trata de blancas".
- (284) Convenio Internacional de 30 de septiembre de 1921 para la represión de "la trata de mujeres y niños".
- (285) Convenio Internacional de 11 de octubre de 1933 para la represión de "la trata de mujeres mayores de edad".
- (286) Convenio para la represión de la trata de personas y de la explotación de la prostitución ajena. Adoptado por resolución de 2 de diciembre de 1949 por la Asamblea General de la O.N.U. y ratificado por España.
- (287) Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956, sobre abolición de centros de tolerancia y otras medidas relativas a la prostitución.

- (288) Orden de 23 de abril, por la que se dictan normas para la aplicación del Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956 sobre prostitución, B.O.E. 26 abril 1956, n. 117.'
- (289) Circular nº 47 de la Junta Nacional.
- (290) Circular nº 49 de la Junta Nacional.'
- (291) Circular del Excmo. Sr. Fiscal del T.S., sobre el Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956.
- (292) Juan del ROSAL, M. COBO, G. RODRIGUEZ MOURULLO, B.J. CASTRO, Código penal con jurisprudencia, concordancias y comentarios, Madrid, 1964, 568.'
- (293) G. RODRIGUEZ MOURULLO, M. BAJO FERNANDEZ, M. COBO del ROSAL y L. RODRIGUEZ RAMOS, Código penal con jurisprudencia y concordancias, Civitas, Madrid, 1976, 377.'
- (294) Del ROSAL, P.E., 76.'
- (295) Véase CUELLO CALON, T. II, v. II, 14ª Reimpresión, 672.'
- (296) BUENO ARIS, Delitos relativos..., ob.cif. 16.'
- (297) G. RODRIGUEZ MOURULLO, M. BAJO FERNANDEZ, M. COBO del ROSAL y L. RODRIGUEZ RAMOS, ob.cif. 377.'
- (298) Sªs. T.S. 12 febrero y 4 marzo 1977.'
- (299) Sª T.S. 17 diciembre 1973.'
- (300) Sª T.S. 27 diciembre 1973.'
- (301) Sª T.S. 18 enero 1975.'
- (302) Sª T.S. 5 noviembre 1975.'
- (303) RODRIGUEZ DEVESA, P.E. 211.'
- (304) Sª T.S. 3 noviembre 1978.'

- (305) G. RODRIGUEZ MOURILLO, M. BAJO FERNANDEZ, M. COBO
del ROSAL y L. RODRIGUEZ RAMOS, ob.cit. 377.
- (306) Del ROSAL, P.E. 76.
- (307) S^a T.S. 23 enero 1969.
- (308) S^a T.S. 4 marzo 1971.
- (309) S^a T.S. 7 diciembre 1972.
- (310) S^a T.S. 22 diciembre 1972.
- (311) S^a T.S. 8 mayo 1974.
- (312) S^a T.S. 4 octubre 1978.
- (313) S^a T.S. 6 noviembre 1978.
- (314) S^a T.S. 5 febrero 1979.
- (315) S^a T.S. 27 febrero 1978.
- (316) Véase nota (63) al Cap. Tercero.
- (317) Véase CUELLO CALON, T.II, v.II, 14^a Reimpresión, 667.
- (318) GROIZARD y GOMEZ de la SERNA, V, 180.
- (319) PUIG PEÑA, IV, 63.
- (320) S^a T.S. 6 abril 1910.
- (321) S^a T.S. 21 diciembre 1954.
- (322) S^a T.S. 4 abril 1966.
- (323) S^a T.S. 22 junio 1973.
- (324) S^a T.S. 3 diciembre 1973.
- (325) S^a T.S. 17 diciembre 1973.
- (326) RODRIGUEZ DEVEZA, P.E. 205.
- (327) Véase CUELLO CALON, T.II, v.II, 14^a Reimpresión, 668.
- (328) RODRIGUEZ DEVEZA, P.E. 205.
- (329) S^a T.S. 1 julio 1904.
- (330) S^a T.S. 5 febrero 1909.
- (331) S^a T.S. 25 mayo 1927.

- (332) S^a T.S. 17 diciembre 1973.'
- (333) RODRIGUEZ DEVEESA, P.E. 205.'
- (334) EL MISMO, 205.'
- (335) EL MISMO, 203.'
- (336) S^a T.S. 30 noviembre 1977.'
- (337) S^a T.S. 6 octubre 1930.'
- (338) Véase CUELLO CALON, T.II, v.II, 14^a Reimpresión, 669.'
- (339) S^a T.S. 2 diciembre 1944.'
- (340) RODRIGUEZ DEVEESA, P.E. 205.'
- (341) Véanse S^{as} T.S. 12 mayo 1945; 9 diciembre 1955 y
14 febrero 1964.'
- (342) Véase 403. folio.
- (343) Véase artículo 452 bis b), núms. 2^a y 3^a del C.P.
- (344) RODRIGUEZ DEVEESA, P.E. 208.'
- (345) Artículo 12. Los españoles son mayores de edad a
los 18 años, Constitución Española, Octubre, 1978.'
- (346) Artículo 320: "La mayor edad empieza a los vein-
tinueve años cumplidos", C.civil español.'
- (347) S^a T.S. 3 abril 1981.'
- (348) JESCHECK, I, 361.
- (349) Artículo 119 del C.penal "A los efectos penales, se
reputará Autoridad al que por sí solo o como indivi-
duo de alguna Corporación o Tribunal tuviere mando
o ejerciere jurisdicción propia.
Se reputarán también Autoridades los funcionarios
del Ministerio Fiscal.
Se considerará funcionario público todo el que por
disposición inmediata de la Ley, o por elección, o

por nombramiento de autoridad competente participe del ejercicio de funciones públicas".

- (350) Véanse M. COBO, Exámen crítico del párrafo tercero del artículo 119 del C. penal español, Revista general de legislación y jurisprudencia, Reus, Madrid, febrero 1962; OCTAVIO DE TOLEDO, ob.cif.; J. CORDOBA RODA, G. RODRIGUEZ MOURULLO, A. del TORO MARZAL, J.R. CASABO RUIZ, Comentarios al Código penal, II, Ariel, Barcelona, 1972, 725 ss.; Antonio FERRER SAMA, Comentarios al Código penal, II, Murcia, 1947, 427 ss.
- (351) Véase folio 407.
- (352) Horacio OLIVA GARCIA, La estafa procesal, 2ª ed., Madrid, 1974, 282.
- (353) EL MISMO, 288.
- (354) CUELLO CALON, T.II, v.II, 14ª Reimpresión, 661.
- (355) BOIX REIG, ob.cif. 252.
- (356) En sentido contrario CUELLO CALON, T.II, v. II, 14ª Reimpresión, 661.
- (357) Sª T.S. 29 noviembre 1878.
- (358) Angel TORIO LOPEZ, La estructura típica del delito de coacciones, en Anuario, 1977, 25.
- (359) Edmundo MEZGER, Trafado de derecho penal, I, Nueva edición revisada y puesta al día por José Arturo Rodríguez Muñoz, Revista de Derecho privado, Madrid, 1955, 217 s.
- (360) TUDELA, ob.cif. 170 ss.

- (361) Von HENTIG, El gangster ... ob.cif. 160
- (362) Véase MEZGER, ob.cif. 217 s. e HIGUERA GUIMERA, ob. cif. 91.
- (363) RODRIGUEZ DEDESA, P.G. 480.
- (364) EL MISMO, 481; en igual sentido se pronuncian MUÑOZ CONDE, ob.cif. 103 y Santiago MIR PUIG, El delito de coacciones en el Código penal, en Anuario, 1977, 276.
- (365) M. COBO del ROSAL y T.S. VIVES ANTON, Derecho penal, parte general, II, Valencia, 1981, 217 y Juan del ROSAL, Traado de derecho penal español, parte general, I, Madrid, 1968, 686.
- (366) Gonzalo RODRIGUEZ MOURULLO, Derecho penal, parte general, Civitas, Madrid, 1977, 233.
- (367) RODRIGUEZ DEDESA, P.G. 480.
- (368) RODRIGUEZ MOURULLO, ob.cif. 234.
- (369) RODRIGUEZ DEDESA, P.G. 620.
- (370) RODRIGUEZ DEDESA, P.E. 282.
- (371) EL MISMO, 282.
- (372) EL MISMO, 282.
- (373) EL MISMO, 292.
- (374) EL MISMO, 281 ss. y 291 ss.
- (375) S^a T.S. 5 mayo 1933, R. 1932-33, 2354.
- (376) S^a T.S. 5 mayo 1933.
- (377) CUELLO CALON, T.II, v. II, 14^a Reimpresión, 661.
- (378) Véase folio 419 ss.
- (379) RODRIGUEZ DEDESA, P.E. 208.
- (380) Véase folio 403.
- (381) Véase artículo 1^o y 2^o del Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956; en el mismo sentido del ROSAL, P.E. 74.

- (382) Véase CUELLO CALON, T.II,v.II, 14ª Reimpresión, 656 y 657.
- (383) Véase folio 416.
- (384) Véase folio 248.
- (385) Véase VIADA Y VILLASECA, cuestión IV, en T. III, 139 y s.
- (386) Jean-Gabriel MANCINI, Prostitución y proxenetismo, Diana, S.A., México, 1965, 84.
- (387) JESCHECK, I, 187.
- (388) MANCINI, ob.cit. 85.
- (389) EL MISMO, 84 y 85.
- (390) EL MISMO, 85.
- (391) EL MISMO, 85.
- (392) Véase Diario 16, Madrid, 6 julio 1981.
- (393) Artículo 444 del C.penal: "Los reos de violación, estupro o rapto serán también condenados, por vía de indemnización:
- 1º. A dotar a la ofendida, si fuere soltera o viuda.
- 2º. A reconocer la prole, si la Ley civil no lo impidiere.
- 3º. En todo caso, a mantener la prole".
- (394) Véase artículo 452 bis b) núm. 4º del C.p.
- (395) Véase artículo 452 bis d) núms. 1º y 2º del C.p.
- (396) Véase artículo 452 bis d) núm. 2º último del C.p.
- (397) Véase artículo 452 bis d) núm. 3º del C.p.
- (398) En el mismo sentido del ROSAL, P.E. 74.
- (399) Orden de 23 de abril de 1956, cit.
- (400) LA MISMA.

- (401) Circular nº 47 de la Junta Nacional, cif.
- (402) Circular nº 49 de la Junta Nacional, cif.
- (403) Circular del Excmo. Sr. Fiscal del T.S., sobre Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956, cif.
- (404) Convenio para la represión de la trata de personas y de la explotación de la prostitución ajena, B.O.E. de 25 de septiembre de 1962.
- (405) Véase nota (1) al Cap. tercero.
- (406) Código penal español, texto revisado de 1963, preámbulo, consideración tercera, letra i).
- (407) RODRIGUEZ DE VESA, P.G. 399.
- (408) EL MISMO, 399.
- (409) Sª T.S. 3 de abril 1981.
- (410) Sª T.S. 7 marzo 1964.
- (411) Sª T.S. 18 noviembre 1964.
- (412) Sª T.S. 3 octubre 1966.
- (413) Sª T.S. 7 diciembre 1967.
- (414) Sª T.S. 26 marzo 1968.
- (415) Sª T.S. 22 marzo 1968.
- (416) Sª T.S. 23 enero 1969.
- (417) Sª T.S. 30 junio 1969.
- (418) Sª T.S. 19 noviembre 1969.
- (419) Sª T.S. 20 mayo 1970.
- (420) Jesús RUBIO, Introducción al derecho mercantil, Daura, Barcelona, 1969, 497 ss.
- (421) Sª T.S. 2 junio 1970.
- (422) Sª T.S. nº 1040, 13 octubre 1970.
- (423) Sª T.S. nº 1048, 13 octubre 1970.

- (424) S^a T.S. 4 marzo 1971.
- (425) S^a T.S. 21 junio 1971.
- (426) S^a T.S. 10 marzo 1972.
- (427) S^a T.S. 9 noviembre 1972.
- (428) S^a T.S. 23 noviembre 1972.
- (429) S^a T.S. 7 diciembre 1972.
- (430) S^a T.S. 22 marzo 1973.
- (431) S^a T.S. 8 mayo 1974.
- (432) S^a T.S. 14 mayo 1974.
- (433) S^a T.S. 24 junio 1974.
- (434) S^a T.S. 30 diciembre 1974.
- (435) S^a T.S. 5 noviembre 1975.
- (436) S^a T.S. 5 marzo 1976.
- (437) S^a T.S. 14 mayo 1976.
- (438) S^a T.S. 18 enero 1977.
- (439) S^a T.S. 27 enero 1977.
- (440) S^a T.S. 12 febrero 1977.
- (441) S^a T.S. 4 marzo 1977.
- (442) S^a T.S. 31 marzo 1977.
- (443) S^a T.S. 27 febrero 1978.
- (444) S^a T.S. 12 mayo 1978.
- (445) S^a T.S. 4 octubre 1978.
- (446) S^a T.S. 3 noviembre 1978.
- (447) S^a T.S. 5 febrero 1979.
- (448) RODRIGUEZ DEDESA, P.E. 206.
- (449) EL MISMO, 211.
- (450) EL MISMO, 211.

- (451) Esta es la terminología usada en el Capítulo VII
(VI actual) del Título IX del Lib. II del C.p.,
texto revisado de 1963.
- (452) Decreto 28 de junio 1935, Prostitución, enfermeda-
des venéreas, 1. "Queda suprimida la reglamentación
de la prostitución, el ejercicio de la cual no se
reconoce en España a partir de este decreto como me-
dio lícito de vida".
- (453) Véanse artículos 2º y 3º, Decreto-Ley de 3 de marzo
de 1956, cit.
- (454) Véase artículo 452 bis d) del C.p.
- (455) Véase artículo 452 bis b) núms. 2º, 3º y 4º del C.p.
- (456) Véase artículo 452 bis a) núm. 2º del C.p.
- (457) RODRIGUEZ DE VESA, P.G. 366.
- (458) MEZGER, I, 172.
- (459) ANTON OMECA, I, 162.
- (460) JESCHECK, I, 354.
- (461) EL MISMO, I, 357; en el mismo sentido RODRIGUEZ
MOURILLO, P.G. 273.
- (462) Véase artículo 452 bis b) del C.p.
- (463) Sº T.S. 5 marzo 1968.
- (464) Sº T.S. 2 junio 1970.
- (465) Sº T.S. 20 diciembre 1971.
- (466) Véase RODRIGUEZ DE VESA, P.E. 206.
- (467) Sº T.S. 22 marzo 1972.
- (468) Sº T.S. 30 mayo 1972.
- (469) Sº T.S. 5 febrero 1974.
- (470) Sº T.S. 15 febrero 1975.

- (471) S^a T.S. 27 marzo 1976.
- (472) S^a T.S. 5 mayo 1977.
- (473) Véase nota (1) al cap. tercero.
- (474) Véase folio 394 ss.
- (475) Véase folio 403.
- (476) Véase folio 428 ss.
- (477) Miguel POLAINO NAVARRETE, Los elementos subjetivos del inusito en el Código penal español, Sevilla, 1972, 285.
- (478) EL MISMO, 285.
- (479) EL MISMO, 285.
- (480) Véanse MEZGER, I, 357 y 358; RODRIGUEZ DEUESA, p.G. 392; POLAINO NAVARRETE, ob.cit. 285 ss.; COBO del ROSAL y VIVES ANTON, II, 170 y JESCHECK, I, 437.
- (481) RODRIGUEZ DEUESA, p.E. 205.
- (482) POLAINO NAVARRETE, ob.cit. 288.
- (483) EL MISMO, 288.
- (484) RODRIGUEZ RAMOS, p.E. II, 117.
- (485) QUINTANO RIPOLLES, Comentarios ... ob.cit. 826 ss.
- (486) Del ROSAL, COBO, RODRIGUEZ MOURULLO y CASTRO PEREZ, ob.cit. 563 ss.
- (487) RODRIGUEZ MOURULLO, BAJO FERNANDEZ, COBO del ROSAL y RODRIGUEZ RAMOS, ob.cit. 375 ss.
- (488) JESCHECK, I, 437.
- " (489) EL MISMO, I, 437.
- (490) El nuevo código penal alemán, traducido por Eugenio Raúl Zaffaroni y Ricardo Devene (h), Revista Argentina de Ciencias penales, Buenos Aires, 1972, aris. 180a, 181 y 181a.

- (491) Véase artículo 452 bis d), núms. 1º y 2º; bis b),
núms. 2º, 3º y 4º y bis a), núm. 2º del C. penal
español.
- (492) Ricardo C. NUÑEZ, Manual de derecho penal, parte
especial, Lerner, Buenos Aires, 1976, 135.
- (493) SOLER, III, 317.
- (494) RODRIGUEZ DEUESA, P.G. 357.
- (495) JESCHECK, I, 377.
- (496) Hans WELZEL, citado por HIGUERA GUIMERA, ob.cit.144.
- (497) RODRIGUEZ DEUESA, P.G. 357.
- (498) EL MISMO, 357.
- (499) Hellmuth MAUER, citado por RODRIGUEZ DEUESA, en El
hurfo propio, Instituto Nacional de estudios jurídi-
cos, Madrid, 1946, 167.
- (500) RODRIGUEZ DEUESA, El hurfo propio, 167.
- (501) Véase artículo 452 bis d), núms. 2º y 3º del C.penal.
- (502) Véase artículo 452 bis b), núms. 2º, 3º y 4º del C.p.
- (503) Véase artículo 452 bis a), núm. 2º del C.penal.
- (504) RODRIGUEZ DEUESA, P.E. 208.
- (505) Véase artículo 452 bis b), núms. 2º, 3º y 4º del C.p.
- (506) Véase artículo 452 bis a), núm. 2º del C.penal.
- (507) RODRIGUEZ DEUESA, P.G. 358.
- (508) Hans WELZEL, Derecho penal alemán, parte general,
11ª ed. traducción de Juan Bustos Ramirez y Sergio
Yañez Pérez, Editorial Jurídica de Chile, Santiago
de Chile, 1970, 66.
- (509) RODRIGUEZ DEUESA, P.G. 362.
- (510) EL MISMO, 362.

- (511) RODRIGUEZ DEUESA, P.G. 384.
- (512) EL MISMO, 385.
- (513) JESCHECK, I, 315.
- (514) RODRIGUEZ DEUESA, P.G. 387.
- (515) JESCHECK, I, 315.
- (516) POLAINO NAVARRETE, El bien ... ob.cif. 76.
- (517) Franz Von LISZT, Trafado de derecho penal, traducido de la 20ª ed. alemana por Luis Jimenez de Asúa y adicionado con la historia del derecho penal en España por Quintiliano Saldaña, II, Madrid, 1927, 324.
- (518) Arturo ROCCO, citado por POLAINO NAVARRETE en El bien ... ob.cif. 72.
- (519) Luis JIMENEZ DE ASUA, La ley y el delito, Editorial Sudamericana, Buenos Aires, 1976, 278.
- (520) Bernardo Francisco CASIRO PEREZ, La antijuridicidad penal, en RGLJ, t. 190, nº 5, 1951, 537 ss.
- (521) Eugenio Raul ZAFFARONI, Teoría del delito, Ediar, Buenos Aires, 1973, 451.
- (522) JESCHECK, I, 315 s.
- (523) EL MISMO, 316.
- (524) RODRIGUEZ DEUESA, P.G. 399.
- (525) POLAINO NAVARRETE, El bien ... ob.cif. 77.
- (526) EL MISMO, 80.
- (527) MAYER, citado por RODRIGUEZ DEUESA, en El hurto propio, 167.
- (528) ZAFFARONI, ob.cif. 451.
- (529) MEZGER, I, 405.
- (530) RODRIGUEZ DEUESA, P.G. 406.

- (531) RODRIGUEZ DEUESA, P.G. 406.
- (532) EL MISMO, 406.
- (533) Véase folio 87 ss.
- (534) Véase Sistema Prohibicionista de la prostitución, capítulo primero, folio 86 ss.
- (535) Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956: "la incontestable ilicitud de la prostitución ante la teología moral y ante el mismo derecho natural ha de tener reflejo obligado en el ordenamiento positivo de una nación cristiana, para la debida protección de la moral social...".
- (536) Véase nota (1) al capítulo tercero.
- (537) S^a T.S. 8 mayo 1974.
- (538) S^a T.S. 30 diciembre 1974.
- (539) S^a T.S. 3 diciembre 1973.
- (540) S^a T.S. 7 diciembre 1972.
- (541) S^a T.S. 18 marzo 1969.
- (542) S^a T.S. 29 noviembre 1968.
- (543) S^a T.S. 4 abril 1964.
- (544) S^a T.S. 19 marzo 1964.
- (545) S^a T.S. 26 mayo 1964.
- (546) S^a T.S. 15 junio 1964.
- (547) Véanse además las S^{as} del T.S. de 25 abril, 31 mayo y 14 junio 1963; 20 octubre, 5 noviembre y 18 noviembre 1964; 25 abril 1978 y 22 enero 1979.
- (548) Miguel Polaino Navarrete, Introducción a los delitos contra la honestidad, Sevilla, 1975, 45.
- (549) EL MISMO, 49.

- (550) Arturo SANTORO, citado por Polaino Navarrete, en introducción ... ob.cif. 36.
- (551) A. PECORARO ALUANI, citado por Polaino Navarrete en introducción ... ob.cif. 46 y 47.
- (552) MANFREDINI, citado por Polaino Navarrete, en introducción ... ob.cif. 47.
- (553) SOLER, III, 318.
- (554) Véase artículo 452 bis a), núm. 2º del C.p.
- (555) Véase artículo 452 bis b), núm. 2º del C.p.
- (556) RODRIGUEZ DEDESA, P.G. 393.
- (557) EL MISMO, 397.
- (558) Sº T.S. 3 diciembre 1973.
- (559) RODRIGUEZ DEDESA, P.G. 387.
- (560) EL MISMO, 388.
- (561) Véase POLAINO NAVARRETE, Los elementos ... ob.cif. 287.
- (562) RODRIGUEZ DEDESA, P.E. 205.
- (563) POLAINO NAVARRETE, Los elementos, ..., 288.
- (564) JESCHECK, I, 324.
- (565) MEZGER, I, 357.
- (566) Véase MEZGER, I, 358-359.
- (567) JESCHECK, I, 437.
- (568) Véase RODRIGUEZ DEDESA, P.G. 392 y P.E. 205 y POLAINO NAVARRETE, Los elementos ..., 288.
- (569) Véanse Sºs. T.S. 20 diciembre 1971; 17 diciembre 1973; 5 febrero 1974; 15 febrero 1975; 26 marzo 1976 y 4 mayo 1977.

- (570) ABADIE SANTOS, ob.cif.92.
- (571) RODRIGUEZ DEDESA, P.E. 202.
- (572) EL MISMO, 202.
- (573) SOLER, III, 318.
- (574) NUÑEZ, P.E. 138.
- (575) FONTAN BALESTRA, ob.cif. 156 y ABADIE SANTOS,ob.
cif. 91.
- (576) RODRIGUEZ DEDESA, El hurto propio, 181-182.
- (577) SOLER, III, 318.
- (578) Véase ABADIE SANTOS,ob.cif. 93.
- (579) EL MISMO, 92.
- (580) El Digesto de Justiniano, III, cif. 680.
- (581) JUSTINIANO, Cuerpo del Derecho civil romano, VI,79.
- (582) Fuero Juzgo, cif. 59.
- (583) Las Siete Partidas, III, cif. 665 ss.
- (584) Patronato Real para la represión de la trata de blan
cas, disposiciones generales, tercera ed.,Madrid,
1919, 75.
- (585) Anteproyecto de Código penal español de 1870, art.
437, párrafo segundo.
- (586) Código penal español de 1928,art. 456.
- (587) Código penal español de 1932, art. 433, núm. 2º.
- (588) Código penal español de 1944, art. 431, núm. 2º.
- (589) Véase nota (1) al capítulo tercero.
- (590) Sº T.S. 27 marzo 1976.
- (591) Austria,Código penal,1975, § 213 (...) 2º " Si el

autor trata de procurarse o procurar a otro un provecho patrimonial,..." & 214. "... para sí o para otro un provecho patrimonial; Suiza, Codice penale 1974, art. 198. "... con fin de lucro ...", art. 200. "... con fin de lucro ..."; Suecia, Código penal 1965, capítulo VI, art. 7º "... o afan de lucro"; Colombia, código penal enero 1981, art. 308, "... ánimo de lucrarse ...", art. 309 "... ánimo de lucrarse ...".

(592) Sª T.S. 28 octubre 1968.

(593) Sª T.S. 20 diciembre 1971.

(594) Sª T.S. 17 diciembre 1973.

(595) Sªs. T.S. núms. 600 y 606, 12 abril 1973.

(596) Sª T.S. 8 mayo 1974.

(597) Sª T.S. 30 abril 1970.

(598) Sª T.S. 12 mayo 1969.

(599) Sª T.S. 22 marzo 1968.

(600) Sª T.S. 5 octubre 1966.

(601) Sª T.S. 15 junio 1974.

(602) Sª T.S. 20 octubre 1964.

(603) Sª T.S. 23 noviembre 1972.

(604) Sª T.S. 8 mayo 1974.

(605) Sª T.S. 3 octubre 1966.

(606) RODRIGUEZ DEUESA, P.G. 482.

" (607) MIR PUIG, ob.cif. 294.

(608) JESCHECK, I, 441.

(609) Federico PUIG PEÑA; Consentimiento y anfitriuridicidad, sin constancia de editorial, lugar de impresión y fecha, 7 ss.

- (610) RODRIGUEZ DE VESA, P.G. 486.
- (611) EL MISMO, 487.
- (612) RODRIGUEZ DE VESA, El hurto propio, 173 ss.
- (613) Código civil español, art. 6º, p. 2º.
- (614) Federico de CASTRO Y BRADO, Derecho civil español, I, Valladolid, 1942, 448.
- (615) RODRIGUEZ DE VESA, P.E. 791 ss.
- (616) Véase folio 361 ss.
- (617) Véase nota (252) al capítulo tercero.
- (618) JESCHECK, II, 1230.
- (619) Miguel FENECH, El proceso penal, 3ª ed., Agesa, Madrid, 1978, 222, nº 192 y Leonardo PRIETO CASTRO y FERRANDIZ y Eduardo G. de CABIEDES, Derecho procesal penal, Tecnos, Madrid, 1976, 147.
- (620) ACOSTA PATIÑO, Prostitución: análisis ... cif. 139.
- (621) ABADIE SANTOS, ob.cif. 93. "Se ha cuestionado sobre si el homicidio puede tener excusa en la extrema estrechez económica en que se halle un sujeto. Los canonistas aceptan unánimemente la excusa del hurto familiar, pero no admiten la excusa análoga del meretricio ni del homicidio".
- (622) RODRIGUEZ DE VESA, P.G. 415.
- (623) EL MISMO, 415.
- (624) JESCHECK, I, 559.
- (625) Luis JIMENEZ DE ASUA, Tratado de derecho penal, V, Ed. Losada, Buenos Aires, 1956, 86.
- (626) EL MISMO, 86.
- (627) Véase RODRIGUEZ DE VESA, P.G. 560 ss.
- (628) RODRIGUEZ DE VESA, P.G. 446.

- (629) SOLER, III, 318.
- (630) RODRIGUEZ DEDESA, P.G. 449.
- (631) Véase art. 452 bis d), núm. 1º del C.p.
- (632) Véase art. 452 bis d), núms. 1º y 2º del C.p.
- (633) Sº T.S. 24 noviembre 1975.
- (634) Sº T.S. 2 junio 1974.
- (635) Sº T.S. 12 abril 1972.
- (636) Sº T.S. nº 606, 12 abril 1972.
- (637) Véanse RODRIGUEZ DEDESA, P.E., 205 y POLAIDO DADA-
RRETE, Los elementos subjetivos ... 287.
- (638) Sº T.S. 27 marzo 1976.
- (639) SOLER, III, 318.
- (640) RODRIGUEZ DEDESA, P.G. 466
- (641) EL MISMO, 466.
- (642) Modernamente se ha incrementado de forma alarmante el tráfico internacional de mujeres para ser explotadas en la prostitución, basta con repasar algunos diarios nacionales para tener noticia de que hoy se ejercita este criminal tráfico en mayor medida que en los mejores tiempos en que la Interpol se dedicaba a detectar y perseguir especialmente a este tipo de traficantes. Así, el diario El País (Madrid) de 27 de febrero de 1981 informa que fue descubierta una presunta organización de trata de blancas y que los jefes de la banda, compuesta por sujetos de diferentes nacionalidades ofrecían supuestos contratos artificiosos a sus víctimas. Igualmente el diario

El País (Madrid) de 15 de abril de 1981, informa que en Barcelona fue descubierta una red de trata de blancas dirigida por tres extranjeros que explotaban en la prostitución en España a mujeres de nacionalidad filipina. Por otra parte el diario El País (Madrid) de 22 de marzo de 1981 informa de la detención de 56 personas implicadas en una organización dedicada a la inmigración clandestina de mujeres procedentes de Cabo Verde y Angola, a las que se introducía en España a través de Portugal para su posterior explotación en salas de fiesta y otros locales. También tuvimos oportunidad en el año 1976 de participar en un Simposio sobre marginación social que se celebró en Ibiza, donde el Comisario Sr. Trinitario de manera confidencial nos ilustró sobre el aumento de este tráfico de trata de blancas, localizado especialmente en Barcelona, Islas Baleares y Canarias con mujeres procedentes de países de Hispanoamérica. El número de mujeres que suelen caer en las redes de estos traficantes y las sumas de dinero que se mueven en tan bajos menesteres es verdaderamente asombrosa y la situación es alarmante.

(643) MUÑOZ, P.E. 138.

(644) Samuel GILI GAYA, Curso superior de sintaxis española, 11ª ed. Barcelona, 1973, 250.

(645) Así se pronuncian RODRIGUEZ DEDESA, P.E. 205; PO-

LAINO DADARRETE, Los elementos subjetivos ... 287
y buena parte de la jurisprudencia del T.S., entre
otras sentencias las de 4 marzo 1968; 20 diciembre
1971; 17 diciembre 1973 y 15 febrero 1975.

(646) GILI GAYA, ob.cit. 254.

(647) Véanse S^{as} T.S. 1 julio 1931; 14 mayo 1940; 23 oc-
tubre 1942; 7 enero 1943 y 16 octubre 1950.

(648) S^a T.S. 1 febrero 1974.

(649) S^a T.S. 15 febrero 1975.

(650) S^a T.S. 27 marzo 1976.

(651) S^a T.S. 18 noviembre 1974.

(652) LA MISMA.

(653) S^a T.S. 11 mayo 1963.

(654) S^a T.S. 28 octubre 1968.

(655) S^{as} T.S. 10 noviembre 1978 y 22 enero 1979.

(656) Véase folio 439 ss.

(657) Véase folio 439 ss.

(658) S^a T.S. 5 diciembre 1877.

(659) S^a T.S. 31 enero 1906.

(660) S^a T.S. 4 diciembre 1926.

(661) S^a T.S. 2 junio 1970.

(662) S^a T.S. 5 marzo 1968.

(663) Véase BUENO ARUS, Delitos relativos ... 16.

(664) Véase art. 35 del C.penal.

(665) Véanse arts. 36 ss del C.penal.

(666) Véase art. 35 del C.penal.

(667) Véanse arts. 36 ss del C.penal.

(668) RODRIGUEZ DEVEESA, P.E. 199.

(669) Somos de la opinión de que el legislador de 1963 incurrió en un lapsus al imponer la cuantía de las penas a los cooperadores de la prostitución de personas mayores de veintifré años, art. 452 bis a), y a los cooperadores de la prostitución de personas menores, art. 452 bis b), ya que de lo contrario no se explica como pueden ser penados de forma menos severa los que explotaban la prostitución de menores. BUENO ARUS anota: "... la lógica impone que sea al revés, y efectivamente al revés era en la redacción del Código de 1944, artículos 437 y 438". De todas formas el legislador en este campo se ha comportado con cierta desidia, pues no es pensable que a casi cuatro lustros de la introducción de dicho lapsus no haya tratado de subsanarlo y a la vez corregir el título en su totalidad, que como es sabido excede en incongruencias.

(670) BUENO ARUS, Delitos relativos ... 16.

(671) QUINTANO RIPOLLES, Comentarios ... 829.

(672) Véase RODRIGUEZ DEVEESA, P.E. 213-214.

(673) EL MISMO, 214.

(674) EL MISMO, 214-215.

(675) Véanse S^{as}.T.S. 24 septiembre, 26 septiembre, 6 noviembre, 10 noviembre y 20 noviembre 1978.

(676) RODRIGUEZ DEVEESA, P.E. 215-216.

(677) S^a T.S. 3 abril 1981, Fallamos: ...; el Tribunal acuerda el cierre del local cafetería X, sito en la

-538-

calle Bello de esta ciudad por tiempo de tres años.

(678) Véase RODRIGUEZ DEUESA, P.E. 216.

CONCLUSIONES

Las conclusiones que se deducen del presente estudio son de tres tipos. Unas vinculadas a lo que es el tema central de este trabajo, es decir, el deslinde, concepto y definición de "proxenefismo" en el C.penal, o sea su tipificación; otras motivadas por el análisis de la tutela del bien jurídico, con objeto de ubicar estas conductas en un título del libro segundo del C.penal que guarde relación con los bienes amparados por la ley, y finalmente algunas cuestiones motivadas por el análisis de los problemas enmarcados en estas conductas criminales y que son de difícil sistematización.

En cuanto al primer grupo, las que hacen relación al concepto de "proxenefismo" se acumulan en un modelo de lege ferenda, pero antes de consignarlo consideramos oportuno anotar que el legislador de 1963 llevado posiblemente por su afán generoso de acomodar la normativa sobre el tema entonces vigente a las normas desarrolladas y recomendadas por las Naciones Unidas y acatadas por otros países de nuestro círculo de cultura como Italia y Francia entre otros según lo consignó en la consideración 1ª le-

tra d) del preámbulo del Código penal texto revisado de 1963 y recogiendo a la vez el espíritu y contenido del Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956, introduce en el título IX del libro II del C. penal un nuevo capítulo, el VII "Delitos relativos a la prostitución" y que como se anota en la consideración 3ª letra i) del preámbulo "con su amplio elenco de delitos y su Disposición general" no se percató entonces que con la creación de este "amplio elenco de delitos" dificultaba su inteligencia y por ende la labor judicial, es decir que la aplicación de tales preceptos iba a resultar contradictoria y lenta. Pero esto no es óbice para que aquella reforma liberada de su barroco ropaje, no sea hoy válida en su espíritu y aprovechables algunos de sus textos. Por otra parte por cuestiones históricas, económicas y sociales es recomendable recoger el espíritu de la ley que se va a modificar o derogar y conservar parte de su texto si es preciso. Por esto somos de la opinión de la necesidad de conservar una economía en el código penal introduciendo únicamente aquellas novedades más convenientes e imprescindibles y despojándolo de lo del ropaje que dificulte ver el problema real, actual y futuro que ocasionan estas conductas criminales. Por ello proponemos la necesidad de mantener un único artículo con algunas incorporaciones extraídas del propio capítulo, enmendando lo que hemos considerado un lapsus del legislador e incluyendo en el mismo artículo las cualificaciones necesarias.

En resumen, el artículo 452 bis a) del C. penal podría quedar concebido en los siguientes términos:

Artículo 452 bis a) Inc-urriran en las penas de prisión menor en su grado medio, multa e inhabilitación absoluta para el que fuere autoridad pública o agente de ésta y especial para el que no lo fuere.

1º. El que cooperare o profegiere la prostitución de una o varias personas, dentro o fuera de España, o su reclusa para la misma.

2º. El que refuviere a una persona, contra su voluntad, en prostitución o cualquier clase de tráfico inmoral.

3º. El que cooperare o favoreciera la explotación de la prostitución ajena disponiendo locales, casas o edificios; los que los den en arriendo o por medio de otro tipo contractual y los que financien su funcionamiento para tal fin.

4º. La misma pena en grado máximo al que por medio de engaño, violencia, amenaza, abuso de autoridad u otro medio coactivo determine, a persona mayor de dieciocho años, a satisfacer deseos deshonestos de otra.

5º. La misma pena en grado máximo si la víctima fuere menor de dieciocho años.

También consideramos oportuno que estas conductas se consignen en un Título diferente al IX del libro II del C. penal, pues lo que realmente se tutela con las disposiciones del Capítulo VI "Delitos relativos a la prostitución" no es "la honestidad" como oportunamente comprobamos

al analizar el bien jurídico protegido. Lo que realmente se protege y tutela en este capítulo son "las buenas costumbres y la libertad sexual individual de la persona". Conscientes con esta realidad creemos necesario la creación de un Título más oportuno en el que se inserten exclusivamente estas conductas criminales.

Finalmente en cuanto a las conductas descritas y penadas en el artículo 452 bis c) del C.penal, conforme al estudio que ofrecemos del rufián en el capítulo segundo de este trabajo, consideramos que este precepto debe desaparecer, pues no hay razón para penalizar dichas acciones, a lo sumo tendrían que ser sancionadas por vía gubernativa si el sujeto se comportara de manera parasitaria o si sus hechos y personalidad lo aconsejaban, por tanto sería conveniente la aplicación de medidas de seguridad tendentes a evitar la nocividad de estas conductas y a mejorar en lo posible este tipo de personalidades, buscando la forma de integrar a estos sujetos en la sociedad a que pertenecen.

~543~

APPENDICE I

Bibliografia consultada.

BIBLIOGRAFIA

- ABADIE SANTOS, Horacio, Represión y proxenetismo, Montevideo, 1932.
- ACKERMANN, Heinrich y otros, Sexualidad y crimen, traducción por Enrique Gimbernat Ordeig, Reus, Madrid, 1969.
- ACOSTA PATIÑO, Rafael, Criminología de la prostitución, realidad actual, Madrid, 1979.
- Prostitución, análisis de los aspectos más sobresalientes, tesis inédita, Instituto de Criminología, Facultad de Derecho, Universidad Complutense de Madrid, Madrid, 1976.
- Proxenetismo y prostitución, en el proyecto de Código penal, en diario Ya (Madrid), 23 octubre 1980, 24.
- ACTON, D., Prostitution considered in its moral, social and sanitary aspects, Londres, 1859.
- ADAMI, U., "La legge sulla prostituzione", en Tem. nap., 1960.
- AFTALION, Enrique, Prostitución, proxenetismo y delito, Buenos Aires, 1938.
- AGUILA COLANTES, J., Delincuencia femenina, Logroño, 1948.
- ALESSI, G., "L'equivoco della legge Merlin", en Riv. polizia, 1967, 570.
- ALTADILLA, Enrico, La dinámica del delito, traducción de J. Ortega Torres, Depalma, Buenos Aires, 1973.
- ALDAREZ MARTINEZ, Cirilo y VIZMADOS, Tomas Maria de, Comentarios al nuevo Código penal, I y II, 2ª ed. Madrid, 1853.

- ALVAREZ POSADILLA, Juan, Comentarios a las Leyes de Toro, según su espíritu y el de la legislación de España, segunda impresión, Madrid, MDCCCIV.
- Práctica criminal por principios, o modo y forma de instruir los procesos criminales de las causas de oficio de justicia, I, II y III, Valladolid, MDCCCII.
- AMORIM PESSOA, Alfredo de, Historia da prostituição em Portugal Lisboa, 1887.
- ANGELOZZI GARIBOLDI, C., Nozione di prostituzione, en Rivista penale, Roma, 1961, 1194.
- ANTOLISEI, Francesco, Manual de derecho penal, parte general, traducción por Juan del Rosal y Angel Torio, UTEHA, Buenos Aires, 1960.
- Manuale di diritto penale, I, parte speciale, 5ª ed. Giuffrè, Milano, 1966.
- ANTON OMECA, José, Derecho penal, I, parte general, Madrid, 1949.
- ACQUINO, Pedro, Delito de rufianería, Panneditte, Buenos Aires, 1971.
- ARAGONA, F., "Prostituzione, favoreggiamento e sfruttamento. Attenuante del fatto doloso della persona offesa, inapplicabilità", en Cass. pen., 1967, 1211.
- ARCILA, Antonio, El delito sexual en la legislación colombiana, Lex, Bogotá, 1947.
- ARNANDO, P., "Ospitalità a prostituta in esercizio pubblico; tolleranza o favoreggiamento della prostituzione ?"; en Giur. Merito, II, 1972, 189.
- AUGAGNEUR, V., La prostitution des filles mineures, Paris, 1888.

- AZUA, Juan de, Reglamento sanitario de la prostitución, Imprenta de Ricardo Rojas, Madrid, 1905.
- BADELLINO, S., "Legge Merlin, concorso di reati, concorso di norme", en Riv. Italiana de Dir. proc. pen., 1963, 607 ss.
- BAJO FERNANDEZ, Miguel, Animo de lucro y ánimo de hacerse pago, en Anuario, 1975, 355 ss.
- BALZAC, Honorato de, Esplendores y miserias de las cortesanas, 3ª ed., traducción de Jaime Escarpizo, Nauka, Barcelona, 1969.
- BANNESSY, H., Histoire du fichier sanitaire et social de la prostitution dans le département de la Haute Garonne de 1950 a 1960, Toulouse, 1962.
- BARBERO SANTOS, Marino, Marginalización social y derecho represivo, Bosch, Barcelona, 1980.
- BARELLA, H., La prostitución, Paris, 1887.
- BARILETTA CALDARERA, G., " Osservazioni in tema di favoreggiamento della prostituzione", en Riv. Pen., II, 1963, 81.
- Sfruttamento della prostituzione e misure di sicurezza, en Riv. Pen., II, 1960, 941.
- BARREIRO, Agustín, Las medidas de seguridad en el Derecho español, Civitas, Madrid, 1976.
- BARRELL DE, LEGEST, H.D., Lenocínio e prostituição no Brasil, Rio de Janeiro, 1960.
- BAÑCUÑAN VALDES, Antonio, El delito de abusos deshonestos, E. Jurídica de Chile, Santiago de Chile, 1961.
- BASSERMAN, Lujo, El oficio más antiguo, Ediciones Grijalbo, Barcelona, 1969.

- BAYARDO B., Fernando, Sobre delitos sexuales, Centro de estudios de derecho, Montevideo, 1957.
- BEAUVOIR, Simone de, El segundo sexo, I y II, Siglo XX, Buenos Aires, 1970.
- BEHREND, F., Prostitución in Berlin, Erlangen, 1850.
- BELTRAN BALLESTER, Enrique, Los comportamientos sexuales en la Ley de peligrosidad y rehabilitación social de 4 de agosto de 1970, en Peligrosidad social y medidas de seguridad, Universidad de Valencia, Valencia, 1974, 11 ss.
- BELLO LANDROUE, Federico, La familia y el Código penal español, Montecorvo, Madrid, 1977.
- BENEITO PEREZ, Juan, Regulación del trabajo en la Valencia del 500, en Anuario de Historia del derecho español, VII, 1930.
- BENJAMIN, Harry, "Prostitution in New York, Past and present", en Sexus, num. 1, Berlin, 1933.
- BERETROIDE, J.J., y ROSENBLATT, S., Glándulas endocrinas y prostitución, El Ateneo, Buenos Aires, 1934.
- BERISTAIN, Antonio, Medidas penales en derecho contemporáneo, Reus, Madrid, 1974.
- BERMEJO BERMEJO, Francisco, La prostitución y otros delitos afines, en Boletín del Ilustre Colegio de Abogados de Madrid, números 3 y 4, Madrid, 1971, 431 ss. y 639 ss.
- BERNALDO DE QUIROS, Constancio, Cursillo de criminología y derecho penal, Editorial Montalvo, Ciudad Trujillo, 1940.
- Prostitución, Enciclopedia jurídica española, Seix, Tomo 26, Barcelona, 1910.
- BERNALDO DE QUIROS, Constancio y LLAMAS AGUILARIEDO, José María, La mala vida en Madrid, B. Rodríguez Serra editor, Madrid, 1901.

BERDOCCI, F., L' attività sessuale femminile a scopo di lucro.

La situazione attuale, en Difesa soc., 2, 1974, 163.

L' opinione corrente sulla prostituzione dopo 11 anni di abolizionismo, en Difesa soc., 3, 1970, 53.

Risultati di una esperienza di recupero delle prostitute, en Riv. med. leg., I, 1962, 395.

BERTRAND, Marie-Andrée, La femme, le crime, L' Aurore, Montreal, 1979.

BISIO, B., Un tipo sociale particolare, la prostituta, en Giusf. pen., I, 1972, 294.

BLANDALEONE, A., "Le "case de prostituzione" secondo la legge Merlin", en Riv. pen., II, 1959, 374.

BLOCH, Iwan, La vida sexual contemporánea, Editora Internacional, Madrid, s.f.

BLUZET, J., Etudes sociales: la prostitution officielle et la police des mœurs, F.A.I., 1903.

BOIX REIG, Javier, El delito de estupro fraudulento, Madrid, 1979.

BRODER, V., La lutte contre la prostitution en URSS, Moscú-Paris, 1936.

BROUGHTON, P., Prostitution and the war, Washington, 1942.

BUCALO, S., Due anni di legge Merlin, Ars. graf., Roma, 1960.

BUENAVENTURA SELDA, Narciso, Comentarios al Código penal, reformado y planteado provisionalmente por Ley de 3 de junio de 1870, Imprenta española, Madrid, 1871.

BUENO ARUS, Francisco, Los delitos relativos a la prostitución en el Código penal, en Policia española, noviembre 1973. Estudios penales u penitenciarios, Madrid, 1981.

- BULLOUGH, U., The history of prostitution, University Books, Nueva York, 1964.
- BURNAT, André, La prostitución, Bruguera, Barcelona, 1977.
- BURNETT, S. y SEEGAR, A., Prostitution around the world, Derby, Conn., 1963.
- CAFFARENA, Angel, Apuntes para la historia de las mancebias de Málaga, Juan Such, Málaga MCMLXVIII.
- CALDERONE, C.P., Favoreggiamento e sfruttamento della prostituzione confisuale: unico reato, en Giur. mèrito, II, 1971, 120.
- Favoreggiamento e sfruttamento della prostituzione reati eventualmente abituali e possibilità della continuazione, en Giur. mèrito, II, 1970, 25.
- CALDI, Alessandro Alberto, Sfruttamento della prostituzione, Cedan, Padova, 1970.
- CAMPBELL, J., The oldest profession, Nueva York, 1958.
- CAMPOS, Miguel de, Lenocinio e trafico de mulheres, em Anais do 12º Congresso Nacional do Ministerio publico, Sao Paulo, 1942.
- CANIAS, José Maria, La prostitución después de la guerra civil en España, Producciones Editoriales, Barcelona, 1977.
- La vida erótica en España, Producciones Editoriales, Barcelona, 1976.
- CAPALDO, E., Osservazioni sulla proporzionalità del compenso per la fornitura di locali a uso di prostituzione, en Riv. pen., II, 1968, 992.
- CAPONETTO, A., Dozione di favoreggiamento alla prostituzione, en Riv. pen., II, 1962, 84.

- CARBONERES, Manuel, Picaronas y alcahuelas o las mancebias de Valencia, Librería de Pascual Aguilar, Valencia, 1876.
- CARD, Enrique, La prostitution en Algerie et Tunisie, Paris, 1901.
- CARDOSO, Francisco Antonio, O problema médico social da prostituição, XIII, semana paulista de estudos policiais, Sao Paulo, 1952.
- CARLIER, F., Les deux prostitutions, Paris, 1889.
- CARPANCA Y TRUJILLO, Raul, Derecho penal anotado mexicano, I y II, Antigua Librería Robledo, México, 1962.
- CASTRO Y OROZCO, José de y ORTIZ DE ZUÑIGA, Manuel, Código penal explicado, Imprenta de Manuel Sanz, Granada, 1848.
- CASTRO PEREZ, Bernardo Francisco, La antifuridicidad penal, en RGLJ, tomo 190, num.5, 1951, 587 ss.
- CATRERA, Antonio, Storia della prostituzione in Sicilia Palermo, Editori stampatori associati, Palermo, 1971.
- CAVALLA, G. L., Riflessioni sulla legge 20 febbraio 1958 n° 75, en Riv. Pen., II, 1963, 210.
- Sfruttamento della prostituzione altrui, misure sicurezza, en Giust. pen., II, 1961, 217.
- CEBRIAN FRANCO, J.J., Prostitución y sociedad, A.T.E., Barcelona, 1977.
- CECCHI, O., Case chiuse e case aperte, en Riv. pen. I, 1950, 285.
- CEREZO MIR, José, Curso de derecho penal español, parte general, Tecnos, Madrid, 1976.
- CESAREO, M., Lo sfruttamento della prostituzione nella legislazione vigente, en Arch. pen., I, 1970, 316.

CIGOLINI, F., Lo sfruttamento di prostitute nel nuovo codice penale, in Riv. pen., 1933, 1044.

COBO, Manuel, El bien jurídico en el adulterio, in Anuario, 1963, 509 ss.

Examen crítico del párrafo 3º del artículo 119 del Código penal español, RGLJ, Reus, Madrid, 1962.

COBO DEL ROSAL, M. y VIVES ANTON, T.S., Derecho penal, II, - parte general, Valencia, 1981.

CODAGNONE, M., Ancora sul favoreggiamento della prostituzione altrui, in Giusf. pen. II, 1968, 850.

Considerazioni sui reati di sfruttamento e di agevolazione alla prostituzione di cui all' art. 3 n° 8 della legge 20 febbraio 1958, n° 75, in Giusf. pen., II, 1962, 737.

Esercizio di una casa di prostituzione e favoreggiamento della prostituzione, in Giusf. pen., II, 1967, 1340.

Il reato di sfruttamento della prostituzione; natura e configurabilità del tentativo, in Giusf. pen., II, 1969, 294.

Sul concetto di prostituzione, in Giusf. pen., II, 1967, 485.

Sul favoreggiamento della prostituzione altrui, in Giusf. pen., II, 1964, 728.

Tormentato concetto di favoreggiamento della prostituzione altrui, in Giusf. pen., II, 1970, 290.

Un caso di favoreggiamento come elemento costitutivo del delitto di esercizio di casa di prostituzione, in Giusf. pen., II, 1966, 313.

COGNART, P.J., Prostitution: etude de science criminelle, S. I.T., Nancy, 1938.

COLACCI, M.A., A proposito del favoreggiamento della prostituzione, en Riv. Cancelliere, 1971, 259.

Sulla legittimità del provvedimento del questore di chiusura di casa abusiva di meretricio nonostante sentenza di assoluzione, en Arch. ric. giur., II, 1955, 844.

Violenza, minaccia e induzione alla prostituzione, en Scuola pos., 1968, 623.

COLMET D'ANGE, F., La réglementation de la prostitution ou l'organisation du désordre, Paris, 1940.

La super réglementation de la prostitution au service des tenanciers, Paris, 1940.

COLON Y LAPRIATEGUI, Felix, Juzgados militares de España y sus Indias, IV, por la Uda. de Ibarra e hijos, Madrid, MDCLXXXIX.

COMMEDGE, O., La prostitution clandestine, Paris, 1897.

CORDOBA RODA, Juan; RODRIGUEZ MOURILLO, Gonzalo; TORO MARZAL, Alejandro del; CASABO RUIZ, José Ramón, Comentarios al Código penal, II, Barcelona, 1972.

COGSIO Y GOMEZ-ACEBEDO, Manuel de, La trata de blancas en España, Imprenta de la Suc. de M. Minuesa de los Rios, Madrid, 1911.

COSTANZO, A., La prostituzione nella propria abitazione, en Riv. pen., II, 1959, 740.

COUSINS, S., Prostitutes, Nueva York, 1962.

„ CUELLO CALON, Eugenio, Derecho penal, II, parte especial, 14^a ed. (revisado y puesto al día por Cesar Camargo Hernandez). Bosch, Barcelona, 1980.

- CUTE, G.1a, Favoreggiamento e sfruttamento della prostituzione (reati eventualmente abituali, reato nei confronti di unico soggetto), en Giur. mèrito, II, 1975, 191.
- CHABERT, O., La prostitution et la loi, Esirasburgo, 1938.
- CHATERLON, Lis, En 1963 aún existe la trata de blancas, Rodegar, Barcelona, 1963.
- CHODERLOS DE LA CLOS, Las relaciones peligrosas, I y II, traducción de J. Moreno, Peironio, Barcelona, 1974.
- CHOISY, Maryse, Psicoanálisis de la prostitución, Hormé, Buenos Aires, 1964.
- DALLAURAC, Dominique, Dossier prostitution, Robert Laffont, Paris, 1966.
- DANUS, R., Juan, Sexo y delincuencia, Imprenta de la República, Santiago de Chile, 1930.
- DAVIN, E., La prostitution à Toulon, Toulon, 1940.
- DECANTE, R., La lutte contre la prostitution, Paris, 1909.
- DECINQUE, F., Abolizionismo o regolamentarismo ? en Crítica penale, Bolonia, 1948, 282.
- DELEITO Y PIÑUELA, José, La mala vida en la España de Felipe IV, prólogo de Gregorio Marañón, Espasa Calpe, Madrid, 1948.
- DESPRES, A., La prostitution à Paris, Paris, 1911.
- DEXIUS TRIAS DE BES, José Maria, La sexualidad en la práctica médica, Roche, Madrid, 1963.
- DIAZ LOPEZ, Laurentino, La mujer delincuente en Panamá, Panamá, 1978.

DIEGO DIAZ-SANTOS, Maria del Rosario, Los delitos contra la familia, Montecorvo, Madrid, 1973.

DINI, M., Donna che si prostituisce in casa propria, en Giusf. pen., II, 1959, 1202.

DONATO DI MIGLIARDO, F., Appunti sul delitto di lenocinio accessorio, en Arch. pen. I, 1960, 239.

L' esercizio della prostituzione nella propria abitazione e la legge penale vigente, en Criminologia, Milan, 1960, 115.

DUARTE, Victor, Código penal portugués anotado, Editora Limitada, Coimbra, 1968.

DUCHESNE, E., De la prostitution dans la ville d' Alger, Paris, 1853.

DUFOR, Pedro, Historia de la prostitución, en todos los pueblos del mundo, desde la antigüedad más remota hasta nuestros días, I y II, 2ª ed., traducción por Cecilio Navarro, Editorial de Juan Pons, Barcelona, 1874.

DULCM, F., La prostitution dans les débits de boissons, Agen, 1915.

ESCOBAR ISAZA, Horacio, ¿ Debe abolirse la prostitución ?, Bedout, Medellin, 1969.

ESLADA, Rafael, La prostitución en Madrid, Vicente Rico, Madrid, 1910.

ESPINELL, Jaime, Memorias de un médico de la lucha antivérea, Rodegar, Barcelona, 1963.

ETCHEBERRY, Alfredo, Derecho penal, Editora Nacional Gabriela Mistral, Santiago de Chile, 1976.

El derecho penal en la jurisprudencia, Editorial Manuel Muñoz, Concepción, s.f.

- ETIENNE, G., Etude sur la prostitution, Paris, 1901.
- FALLER-STRENG, Hornstein, Vida sexual sana, Barcelona, 1960.
- FAZIO, M. y ALBANO, I., Osservazioni psico-sociologiche su quarant'a meretrici detenute, en Difesa Soc., 1962, 126.
- FELICE, Theodoro de, Situation abolitionniste mondiale, Naciones Unidas, 1958.
- FENECH, Miguel, Curso elemental de derecho procesal penal, 4 tomos, Barcelona 1954.
- Derecho procesal penal, 3ª ed. Barcelona, 1960.
- El proceso penal, 3ª ed., Agesa, Madrid, 1978.
- FERONE, U., La natura del reato di sfruttamento di prostitute nella legge Merlin, en Temi nap., III, 1961, 188.
- FERRER SAMA, Antonio, Comentarios al Código penal, II, 1947.
- FIAUX, L., La prostitution cloîtrée, Bruselas, 1902.
- La prostitution réglementée et les pouvoirs publics, Paris, 1915.
- FIELDING, W., "Prostitution past, present, and future", Birth control review, Nueva York, 1930.
- FIDA, W. de, Legge Merlin e concorso di reati, en Arch. pen. I, 1961, 172.
- FIORÉ, Pascuale, Traatado de derecho penal internacional, Imp. de la Revista de legislación, Madrid, 1880.
- FLEXNER, A., Prostitution en Europe, Lausana, 1919.
- FLORIAD, Eugenio; NICEFORO, Alfredo; PENDE, Nicola, Dizionario di Criminologia, Casa editrice, Dottor Francesco Vallardi, Milano, 1943.
- FLURY, F., Oggetto giuridico, soggetto passivo e attenuante del risarcimento del danno nei reati pluri offensivi e in particolare nel delitto di sfruttamento della prostituzione, en Giust. pen., II, 1965, 487.

- FONTAN BALESTRA, Carlos, Delitos sexuales, 2ª ed., Depalma, Buenos Aires, 1953
- Las reformas al Código penal, Abeledo Perrot, Buenos Aires, 1968.
- FRAGOSO, Helene Claudio, Direito penal, III, Rio de Janeiro, 1959.
- FRANCO, U. de, Considerazioni in ordine all'evento dei reati previsti dall' art. 3 della legge 20 febbraio 1958 n° 75, en Riv. pen., I, 1964, 631.
- FRANCO GUZMAN, Ricardo, La prostitución, Diana, México, 1973.
- FRANCHINI, Aldo; INTRODA, Francesco, Delinquenza minorile, 2ª ed., Cedam, Padova, 1972.
- FRAPPA, J.J., Enquete sur la prostitution, Flammarion, Paris, 1937.
- FRAZAO, Joao Baptista, Prostituição e contágio venereo, Lisboa, 1901.
- FRYDLAN, L., La prostitución en la URSS, 1ª ed., traducción de Jesús Ibañez, Fenix, Madrid, 1934.
- FUSCHI, L., Diritto agli alimenti e sfruttamento della prostituzione, en Glur. merito, II, 1970, 456.
- GAETO, Enrique, La filiación no legítima en el derecho histórico español, Universidad de Sevilla, Sevilla, 1969.
- GARCIA Y GARCIA DE CASTRO, Rafael, Se impone el abolicionismo, en Semanario Ecclesia, num. 762, Madrid, febrero, 1956
- GARCIA-PABLOS DE MOLINA, Antonio, Asociaciones ilícitas en el Código penal, Bosch, Barcelona, 1977.
- GARCIA DE VALDEABELLA, Luis, Historia de las instituciones españolas, Revista de Occidente, Madrid, 1967

- GARRAUD, René, Traité théorique et pratique du droit penal français, III, L. Larose et Forcel, Paris, 1888.
- GAYARDO, Samuel, La vida sexual ante el derecho, Santiago de Chile, 1941.
- GEMHLING, Paul, La réglementation administrative de la prostitution jugée d'après les faits, (Nouvelle édition entièrement refondue), Librairie du Recueil Sirey, Paris - 1933.
- GERACI, L., La materialità del reato di cui all' art. 531 C.p. in rapporto alla prostituzione e all' eccitamento alla corruzione, en Corti Bresc., Ven., 1956, 613.
- GIANNITTI, E., L' esercizio abituale della prostituzione nella propria abitazione privata, en Scuola pos., Milan, 1960, 43.
- GIAO, Armando, Contribuição para o estatuto da prostituição en Lisboa, Lisboa, 1891.
- GIL MAESTRE, Manuel, Los malhechores de Madrid, Paciano Torres, Gerona, 1889.
- GIMBERDAT CRDEIG, Enrique, Sobre algunos aspectos del delito de violación en el Código penal español; con especial referencia a la violación intimidatoria, en Estudios de derecho penal, Civitas, Madrid, 1976.
- GLCOER, Edward, Psychopathology of prostitution, Institute for the study and treatment of delinquency, Londres, 1945.
- GOEDSEELS JOS, M.C.X., Commentaire du code pénal belge, Bruxelles, 1928.

GOMEZ, Eusebio, Tratado de derecho penal, II, Compañía Argentina de editores, Buenos Aires, 1940.

GOMEZ BENITEZ, José Manuel, El ejercicio ilegítimo del cargo, (discrecionalidad administrativa y error en derecho penal), Facultad de Derecho, Universidad Complutense, Madrid, 1980.

GOMEZ DE LA SERNA, Pedro y MONTALBAN, Juan Manuel, Elementos de derecho civil y penal de España, 6ª ed., Imprenta de D. F. Sánchez, Madrid, 1861.

GONZALEZ, Teodosio, Derecho penal, La colmena, Asunción, 1928.

GONZALEZ BLANCO, Alberto, Delitos sexuales, 2ª ed., Porrúa, México, 1969.

GONZALEZ FRAGOSO, Prostitución en las grandes ciudades, Madrid, s.f.

GONZALEZ ROURA, Octavio, Derecho penal, parte especial, 2ª ed., Librería jurídica, Buenos Aires, 1925.

GONZALEZ DE LA VEGA, Francisco, Derecho penal mexicano, 15ª ed., Porrúa, México, 1979.

GORDON, M., El amor criminal, traducción de Ricardo García Vinuesa, Saenz de Jubera hnos, Madrid, 1912.

El mercado de mujeres, traducción de Ricardo García de Vinuesa, Saenz de Jubera hnos, Madrid, 1912.

Las industrias del amor, traducción de Ricardo García de Vinuesa, Saenz de Jubera hnos, Madrid, 1912.

Los parias del amor, traducción de Ricardo García de Vinuesa, Saenz de Jubera hnos, Madrid, 1912.

Museo criminal, traducción de Ricardo García de Vinuesa, Ricardo Rojas, Madrid, 1903.

- GOYET, F., Droit pénal special, 8^e ed., entièrement refon-
due et mise à jour par Marcel Rousselet; Pierre Arpai-
llange, Jacques Patin, Sirey, Paris, 1972.
- Greenwald, Harold, La prostitución clandestina en Norte-
América, Siglo Veinte, Buenos Aires, 1964.
- GROIZARD Y GOMEZ DE LA SERNA, Alejandro, El Código penal de
1870 concordado y comentado, V, Salamanca, 1893.
- GROSSGERGE, Anderson, La prostitución, un oficio como cual-
quier otro, ¿el comercio sexual es un mal necesario
en nuestra sociedad?, Posada, México, 1975.
- GROSSO, Giuseppe, Il prezzo del meretricio, in Pontificium
institutum utriusque iuris, studio et documento, his-
toria et iuris, Romae, 1943.
- GUALLART, DE VIALA, Alfonso, El derecho penal histórico de
Aragón, Instituciones Fernando el Católico, Zaragoza
1977.
- GUARDIA, J. M., De la prostitucion en Espagne, Paris, 1857.
- GUARINIELLO, R., Appelbo incidentale e problemi interpretati-
va della legge Merlin, in Foro it. II, 1968, 187.
- GUARNIERI, G., Riflessioni sul delitto de sfruttamento di
prostitute, in Giur.it., II, 1956, 23.
- GUSTAPADE, G., Lenocinio familiare per omissione e sfrutta-
mento in famiglia, in Corr. Bari ecc., 1962, 180.
- GUZMAO, Chrysolito de, Delitos sexuales, traducción de la 4^a
ed. brasileña y anotada conforme a la doctrina argenti-
na por Manuel Ossorio y Florit, Buenos Aires, 1958.
- GUZZON, C., Concetto e limiti di tolleranza abituale in me-
retricio in alberghi ed altri luoghi di cui all'art. 3
n. 3 della legge Merlin, in Arch. pen., I, 1961, 354.

- Concetto di tolleranza, en Scuola pos., Milan, 1962, 101.
- HAIDAR, S., La prostitution et la traite des femmes et des enfants, Paris, 1937.
- HARRIS, S., La casa de los 10.000 placeres, Caralt, Barcelona, 1965.
- HADELOCK, Ellis, La deroute des maladies veneriennes. La moralité sexuelle, edition française revue et augmentée par l' auteur, 3^e ed., traduite par A. Van Gennep, Mercure de France, Paris, 1931.
- HEDRIQUES, F., Prostitution and society, Londres, 1962.
- HENTIG, Hans von, Estudios de psicología criminal, V, El gángster, traducción y notas por José Maria Rodriguez Devesa, Espasa Calpe, Madrid, 1965.
- HERNANDEZ GIL, Felix, La prostitución y los atefados al pudor de las hijas, Revista de derecho privado, Madrid, - 1965.
- HERNANDEZ, Ramón, Historia de la prostitución, Teislar, Barcelona, 1969.
- HIGUERA GUIMERA, Juan Felipe, El delito de coacciones, Bosch, Barcelona, 1978.
- HOCHHEIMER WOLFGANG, El derecho penal sexual desde el punto de vista psicológico-antropológico, Reus, Madrid, s.f.
- HUERTA, Luis, Prostitución, abolicionismo y mal venéreo, Biblioteca Orfo, Valencia, 1933.
- HUERTAS, Eugenio, Derecho penal indiano y su jurisprudencia chilena, delitos sexuales, editorial universitaria, Santiago de Chile, 1962.

- HUNGRIA, Nelson, Comentarios ao Código penal, VIII, Rio de Janeiro, 1959.
- JAYDAR DE TORRE, Jorge L., y otros, Historia de la prostitución, en Criminalia, año XXI, num. 5, Mexico, 1955.
- JAMES, T., Prostitution and the law, Londres, 1951.
- JARAMILLO GARCIA, A., Novísimo Código penal comentado y cotejado con el de 1870, II, Imp. de Silvestre Ferreira, Salamanca, 1928.
- JERSILD, J., Boy prostitution, Copenhagen, 1956.
- JESCHECK, Hans-Heinrich, Trafiado de derecho penal, I y II, parte general, traducción y adiciones de derecho español por S. Mir Puig y F. Muñoz Conde, Bosch, Barcelona, 1981.
- JIMEDEZ ASEIÑO, Enrique, Abolicionismo y prostitución, Reus, Madrid, 1963.
- JIMEDEZ DE ASUA, Luis, Prostitución y delito, en el Criminalista, IV, La Ley, Buenos Aires, 1946.
- El estado peligroso del delincuente y sus consecuencias ante el derecho penal moderno, Reus, Madrid, 1920.
- La ley y el delito, 7ª ed., Editorial sudamericana, Buenos Aires, 1976.
- La libertad de amar y el derecho a morir, Historia nueva, Madrid, 1928.
- Trafiado de derecho penal, V, Losada, Buenos Aires, 1956.
- JIMEDEZ HUERTA, Mariano, La antijuridicidad, Imprenta Universitaria, México, 1952.

JUDERIAS, Julián, La miseria y la criminalidad en las grandes ciudades de Europa y América, Imp. Eduardo Arias, Madrid, 1906.

La trata de blancas, Imp. de Juan Sasire y Cia., Madrid, 1911.

Recueil des lois et ordonnances en vigueur pour la repression de la traite des blanches dans les principaux pays d' Europe et d' Amerique, Imp. de la Suc. de M. Minuesa de los Rios, Madrid, 1913.

JUSO, R., Appunti sulle misure di prevenzione nei confronti della prostituzione, en Riv. polizia, 1969, 65.

KIDSEY, Alfred C. y otros, Conducta sexual del varón, traducción por Federico Pascual del Roncal, Editorial Interamericana, México, 1949.

Conducta sexual de la mujer, traducción por Juan Pablo Echagüe, Editorial médico quirúrgica, Buenos Aires, 1954.

KLIMDEL, F., La mujer, el delito y la sociedad, El Ateneo, Buenos Aires, 1945.

LALANG, Antonio de, Valencia la ciudad modelo de la prostitución, en El oficio más antiguo, Ediciones Grijalbo, Barcelona, 1969,

LAMBERTI, A., Considerazioni in tema di induzione e favoreggiamento alla prostituzione, en Foro pen. 1969, 434.

LARA y PARDO, Luis, La prostitución en México, Librería de Oda. de Ch. Bouret, Paris, México, 1908.

LARGUIER, Jean et LARGUIER Anne Marie, Droit pénal Spécial, 2^e ed., Dalloz, Paris, 1976.

LASERRE, Jean, Comment les maisons furent fermées, Paris, 1954.

LADALLE CARVAJAL, Enrique, La buena reglamentación de las -
prostitutas, es conveniente, útil y sin peligros, Secretaría de Fomento, México, 1911.

LAZARTE, Juan, Sociedad y prostitución, Librería Ruiz, Rosario, 1935.

Sociología de la prostitución, Editorial Kier, Buenos Aires, 1945.

LEDESMA SOTELO, M., Los bajos fondos de Madrid, Ediciones Rodergar, Barcelona, 1963.

LEGRAIN, Alcoolisme et prostitution, Paris, 1901.

LEGRAND, FALCO, M., Rouages secrets du système de la prostitution réglementée, U.T., Paris, 1935.

La Convention de 1949 des Nations Unies sur la répression et l'abolition de la traite de êtres humains, conferencia, UNESCO, Paris, 1953.

LEONE, F., Del concetto di reclutamento nella legge 20 febbraio 1958, n. 75, en Arch. pen. II, 1963, 392.

Delitti di prossenetismo ed adescamento, Dott. A. Giuffrè editore, Milano, 1966.

Il delitto di sfruttamento della prostituzione nell'art 3 n.8 20 febbraio 1958, n. 75, en Giur. sic. 1961, 873.

Il problema del tentativo in ordine ai delitti di induzione alla prostituzione e di sfruttamento di essa, en Arch. pen. II, 1961, 126.

L'elemento obiettivo del delitto di proprietà ed esercizio di casa di prostituzione, en Giur. pen. II, 1963, 745

- L'elemento obiettivo del delitto di sfruttamento della prostituzione, en Arch. pen. II, 1964, 171.
- Prostituzione e fine di lucro, en Arch. pen. II, 1963, 519.
- Tolleranza abituale o tolleranza di un fatto abituale, en Arch. pen. II, 1964, 42
- LEONELLI, L., Sfruttamento di prostitute mediante compesi particolarmente onerosi percepiti dal tenutario di una casa di meretricio, en Giust. pen. II, 1956, 428.
- LEPILEUR, La prostitution du XIII au XVII siècle, Paris, 1908.
- LEPOIL, M., Faut-il abolir la prostitution? Argel, 1947.
- LEVI, U., La prostitution chez la femme et la traite des blanches, Imprensa Castiglione, Napoles, 1912.
- LIGNIERES, Jeah, La magia sexual, I y II, traducción de Guillermo López H., Imp. Irendez, Barcelona, 1930.
- LIMONCELLI, M., La legge contro la prostituzione, en Riv. pen. I, 1959, 246.
- LISZT, Franz von, Traado de derecho penal, II, 2ª ed., traducción de la 20ª ed. alemana por Luis Jimenez de Asúa, y adicionado con el derecho penal español por Quintiliano Saldaña, Reus, Madrid, 1927.
- LOMBROSO, C. y FERRERO, G., La donna delinquente, la prostituta e la donna normale, 4ª ed., Fratelli Bocca, Torino, 1923.
- LOPEZ RICCEREO, José María, Problemática mundial del gamberismo y sus posibles soluciones, Studium, Madrid, 1970.
- Delincuencia juvenil, profilaxis y terapéutica, I y II, Editorial, V. Suarez, Madrid, 1963.

- LOUIS, Pierre, Dialogos de cortesanas, Producciones editoriales, Barcelona, 1977.
- LUISI, Paulina, La irafa de blancas, Reus, Madrid, 1921.
Otra voz clamando en el desierto, I y II, Compañía Impresora, Montevideo, 1944.
- LLARCH, J., Mujeres públicas y otros pecados, editorial Peronio, Barcelona, 1974.
- MACALUSO, G.B., Sul concorso del reato di istigazione alla prostituzione con quello di sfruttamento di prostitute, en Giur.sic. 1957, 606.
- MACHADO LEITE, A prostituição em Lisboa e a regulamentação policial, Lisboa, 1914.
- MAGALHAES DORONHA, E., Dereito penal, III, Saraiva, Sao Paulo, 1961.
- MAGGIORE, Giuseppe, Derecho penal, parte especial, Temis, Bogotá, 1956.
- MALAGARRIGA, Carlos, Código penal argentino, Buenos Aires, 1927.
- MANCI, Filippo, Reati sessuali, Fratelli Bocca, Torino, 1927.
- MANCINI, Jean Gabriel, Prostitución y proxenetismo, Editorial Diana, México, 1965.
- MAINFREDINI, Mario, Traffato di diritto penale, Vallardi, Milano, 1934.
Lo sfruttamento di prostitute, en Arch. giur., II, 1946, 61.
- MANZINI, Vincenzo, Traffato di diritto penale italiano, VII, 4ª ed., Torino, 1963.

MARañÓN, Gregorio, Climaterio de la mujer y del hombre, Espasa Calpe, Madrid, 1937.

Ensayos sobre la vida sexual, 4ª ed., Espasa Calpe, Madrid, 1969.

La edad crítica, estudio biológico y clínico, 2ª ed., Ruiz hnos editores, Madrid, 1925.

MARAT, J.P., Principios de legislación penal, versión castellana y una introducción con notas antropológicas y exposición de algunos tratados especialmente de los delitos contra las costumbres y de la prostitución por A.E. L., Madrid, 1891.

MARCIAL, Marco Valerio, Epigramas eróticos, traducción del latín de F. Sempere, Edición F. Sempere y cia, Valencia, 1910.

Epigramas completos, traducción del latín por José Torrens Bejar, Barcelona, 1959.

MARCOS GUTIERREZ, José, Práctica criminal de España, 4ª ed. Imprenta de Fermín Villalpando, Madrid, 1826.

MARTÍNEZ, Eduardo M., Biopsicología de la prostitución, Imp. talleres penitenciarios, Alcalá de Henares, 1944.

MARTÍNEZ PEREDA, José María, El delito de escándalo público, Teberos, Madrid, 1970.

MASTURSI, A., Il ricorso giurisdizionale avverso i provvedimenti di rifiuto della licenza per gestione di locale di meretricio, en Giur. cass. civ., 4, 1954, 87

MATTES, Heinz, Problemas de derecho penal administrativo, traducción de José María Rodríguez Devesa, Revista de Derecho privado, Madrid, 1979.

- MAURTUA, Víctor, La reforma del Código penal peruano, Imp. y librería de San Marcos, Lima, 1918.
- MAZZANTI, Manlio, L' osceno e il diritto penale, Giuffré, Milano, 1962.
- MEDRADO, José, Derecho penal aplicado, editorial Porosí, México, 1960.
- MENDOZA T., Rafael, Curso de derecho penal venezolano, editorial El cojo, Caracas, 1962.
- Curso de criminología, Madrid, 1951
- Estudios varios, Ponencias y trabajos presentados en congresos científicos nacionales e internacionales, I, Madrid, 1957, tomo II, Madrid, 1964.
- MENDOZA DURAN, José O., El delito de violación, Dereco, Barcelona, s.f.
- MERGEN, Armand, La prostitución, en Sexualidad y Crimen, versión de la 3ª ed. alemana por Enrique Gimbernat, Reus, Madrid, 1969.
- MERKEL, Adolfo, Derecho penal, parte especial, traducción de Pedro Dorado Montero, España Moderna, Madrid, s.f.
- MEZGER, Edmundo, Tratado de derecho penal, I y II, Nueva ed. revisada y puesta al día por José Ariuro Rodríguez Muñoz, Editorial Revista de Derecho privado, Madrid, - 1955.
- MIDDELFORFF, Wolf, Estudios sobre la delincuencia en el tráfico, traducción de José Belloch Zimmermann, España Calpe, Madrid, 1976.
- MIR PUIG, Santiago, El delito de coacciones en el Código penal, en Anuario, 1977, 269.

- MIREUR, H., La syphilis et la prostitution dans leurs rapports avec l'hygiène, la morale, et la loi, Paris, 1888.
- MOAL, Paul de, Etude sur la prostitution des mineures, 104 ed., les éditions sociales françaises, Paris, 1969.
- MOLINARIO, Alfredo, Homosexualismo y corrupción de menores, Rev. Derecho penal argentino, Buenos Aires, 1945.
- MOMMSEN, Teodoro, El derecho penal romano, traducción de Pedro Dorado Montero, La España Moderna, Madrid, s.f.
- MONTERRUBIO, Enrique, La supresión de la reglamentación de la prostitución en México, en Criminalia, Año IV, num. 4, México, 1937.
- MORAGAS ROGER, Valentin, Vida conugal sana, Enciclopedia de Gasso hnos, Barcelona, 1959.
- MORATO, Ana, Prostitución encubierta, en Diario El Imparcial, Madrid, 25 enero 1980.
- MORENO, Rodolfo, El Código penal y sus antecedentes, Buenos Aires, 1922-23.
- MUÑOZ CONDE, Francisco, Derecho penal, parte especial, 2ª ed., Sevilla, 1976.
- MUÑOZ R., Campo Elias y GUERRA DE VILLALAZ, Aura E., Derecho penal panameño, parte general, Panamá, 1977.
- Observaciones al anteproyecto de Código penal elaborado por Aristides Rojo, Panamá, 1975.
- MUSCOLO, P., Il delitto di sfruttamento della prostituzione, en Calabria Giuriz., 1969, 335
- Sulla distinzione fra l'agevolazione e il favoreggiamento previsti dall' art. 3 della legge 20 febbraio 1958, n. 75, en Riv. pen. I, 1969, 401.

- DAVARRO FERNANDEZ, Antonio, La prostitución en la villa de Madrid, Imp. Ricardo Rojas, Madrid, 1909.¹
- NOTO, L. di, Prostituzione e misure di prevenzione di cui alla legge 27 dicembre 1956, n. 1423, en Tem, 1967, 364
- RUÍÑEZ, Ricardo C., Derecho penal argentino, IV, Buenos Aires, 1964.¹
- Manual de derecho penal, parte especial, Lerner, Buenos Aires, 1976.
- PAVOLONE, P., Prostituzione e legittimità costituzionale, (favoreggiamento), en Indice pen., 1972, 289.
- OCTAVIO DE TOLEDO, Emilio, La prevaricación del funcionario público, Civitas, Madrid, 1980.
- OLIVA GARCIA, Horacio, La estafa procesal, 2ª ed., Madrid, 1974.¹
- ORSI, U. d', La prostituzione e la legge, en Riv. polizia, 1963, 3.
- OSORIO, Luis, Notas ao código penal, Editora Limitada, Coimbra, 1924.
- OTTOLENGHI, S., y ROSSI, U., Duecento criminali e prostitute, Fratelli Bocca, Torino, 1897.
- QUIDIO NASON, Publio, Arte de amar, traducción de Vicente Marco Miranda, Editorial Cervantes, Barcelona, 1927.
- Los amores, traducción de Vicente Díez de Tejada, Editorial Cervantes, Barcelona, 1927.¹
- PACIFICI, R., Erronea esclusione del concorso formale fra i due reati ascritti (art. 524, n. 1 cop, p. in relazione agli articoli 346 cop, 3 n, 8 IP II, 4 n. Le 7 della legge 20 febbraio 1958), en Critica pen., 1969, 185.

- PACHECO, Joaquín Francisco, El Código penal concordado y comentado, 6ª ed., Imp. Manuel Tello, Madrid, 1888.
- PALAZZO, Donato, Massenario sistematico di giurisprudenza sul codice penale, editrice la Tribuna, Piacenza, s.f.
- PALAZZO, F.C., Considerazioni sul delitto di lenocinio a mezzo stampa, en Riv. it. dir. pro. pen., 1975, 688.
- PANDAIN, Remo, Delitti contro la moralità pubblica e il buon costume, UTET, Torino, 1952.
- PACLI, U., Favoreggiamento e fine di lucro, en Giusf. pen., II, 1965, 244.
- PAQUER, A., Historia del barrio chino de Barcelona, Rodegar, Barcelona, 1962.
- PARCA, G., Las italianas y el amor, Siglo XX, Buenos Aires, 1965.
- PARENT DUCHATELET, A.J.B., De la prostitution dans la ville de Paris, considérée sous le rapport de l'hygiène publique, de la morale et de l'administration, I y II, 3ª ed., J.B. Bailliére et fils, Paris, 1857.
- PATERNITI, C., Della possibilità di configurare un unico reato continuativo per el favoreggiamento e lo sfruttamento della prostituzione, en Foro pen. 1968, 143.
- PADISSICH, Antonio, Un cáncer en la civilización, Saturno Calleja Fernández, Madrid, s.f.
- PADON DASCONCELOS, Francisco, Manual de derecho penal, parte general, 3ª ed. Porrúa, México, 1974.
- PECO, José, Proyecto de Código penal argentino, Universidad Nacional de la Plata, 1942.

- PELAGGI, A., Gli aspetti penale della legge Merlin, en Funzione amm., 1968, 517.
Note in tema di case di prostituzione, en Riv. polizia, 1970, 65.
Problemi posti dalla legge Merlin, en Difesa soc., 3, 1968, 273.
Prostituzione e legge penale, en Rass. arma carap., 1967, 921.
- PELLO, Giovanni, Donna caduta e donna redenta, 2ª ed., Milano, 1954.
- PENDE, D., Endocrinología, Salvat, Barcelona, 1937.
- PEREIRA DE AZEVEDO, Francisco, Historia da prostituição e policia sanitaria no Porto, Porto, 1864.
- PEREZ, Luis Carlos, Manual de derecho penal, parte general y especial, Temis, Bogotá, 1962.
Trafado de derecho penal, IV, Temis, Bogotá, 1971.
- PHILIPPINO, Prostitution, alcoolisme, logement, fuyard, Paris, 1954.
- PHILIPPON, O., L' esclavage de la femme dans le monde contemporain, Paris, 1951.
Le trafic des femmes, Tequi, Paris, 1958.
La prostitution sans masque, Paris, 1954.
- PIQUEUR, Jacques, Le reclassement social des prostituées adultes, Universidad Libre de Bruselas, 1953.
- PLAUTO, Tito Macio, Comedias, Edipico, IV, traducción de José Velasco Garcia, Prometeo, Valencia, s.f.
- POLAINO DADARRETE, Miguel, El bien jurídico en el derecho penal español, Sevilla, 1974.

Introducción a los delitos contra la honestidad, Sevilla, 1975.

Los elementos subjetivos del injusto en el Código penal español, Sevilla, 1972.

DOMERAND, G., Note sur la prostitution, Paris, 1950.

PRADOS y SUCH, Psicología de la delincuencia juvenil, Imp. Sur, Málaga, 1934.

PUECH, Marc, Les grands arrêts de la jurisprudence criminelle, legalité de la repression, Editions Cujas, Mayenne, 1976.

PUIG PEÑA, Federico, Derecho penal especial, IV, 6ª ed., Editorial Revista de derecho privado, Madrid, 1969.

Consentimiento y antijuridicidad, no consta editorial ni lugar de impresión y fecha.

QUINTANO RIPOLLES, Antonio, Comentarios al Código penal, 2ª ed. renovada por el autor y puesta al día en textos jurisprudenciales y bibliográficos por Enrique Gimbernat Ordeig, Editorial revista de derecho privado, Madrid, 1966.

Curso de derecho penal, parte general y especial, Editorial revista de derecho privado, Madrid, 1963.

QUIROZ CUARON, Alfonso, Estudio de la prostitución, en Criminalia, año II, México, 1934-35.

RABUTAU; M., De la prostitution en Europe depuis l'antiquité jusqu'à la fin de XVI^e siècle, Seré editeur, Paris, 1851.

RAMAJOLI, S., La prostituta e legittimata processualmente a costituirsi parte civile nel delitto di sfruttamento?,

- en Arch. pen. II, 1967, 202.
- Posfilla in tema di favoreggiamento della prostituzione,
en Arch. pen., II, 1961, 433.
- RAMOS LUGO, Luis Antonio y EQUIHUA CARTAGENA, Salomón, La
prostitución en México, en Criminalia, año XXII, n.7,
México, 1956.
- RANDALL, Max, Los prostifufos, Ceres, Barcelona, 1980.
- RANIERI, S., Favoreggiamento e sfruttamento della prostituzione altrui: unico reato, en Scuola pos., 1968, 613.
- RAVEN, Simón, El prostifufo en Londres, la homosexualidad en la sociedad moderna, Siglo XX, Buenos Aires, 1965.
- RELGIS, Eugene, Historia sexual de la humanidad, 3ª ed. revisada, Cenit, Buenos Aires, 1964.
- RETIF DE LA BRETONNE, Le pornographe, La Haya, 1770.
- REUS, La prostitucion au point de vue de l'hygiene, Paris, 1889.
- REUSS, J., Sexualidad y amor, Herder, Barcelona, 1964.
- REYES ECHANDIA, Alfonso, Criminalidad femenina y prostitución, en Revista michoacana de derecho penal, Universidad Michoacana de San Nicolas de Hidalgo, Morelia, Michoacan, México, 1970.
- Criminología, 3ª ed., Bogotá, 1976.
- Derecho penal, parte general, 7ª ed., Bogotá, 1980.
- RICCA BARBERIS, M., Portieri, concubine e commercianti prostitutori, en Arch. ric. giur. III, 1955, 577.
- RICHARD, E., La prostitucion à Paris, Paris, 1890.

RODRIGUEZ DEUESA, José Maria, El hurto propio, Instituto Nacional de estudios jurídicos, Madrid, 1946.

en ANTON ODECA y RODRIGUEZ MUÑOZ, Derecho penal, II, Madrid, 1949.

Corrupción de menores, en Nueva enciclopedia jurídica, V, Editorial Francisco Seix, Barcelona, 1976.

Derecho penal español, parte general, 8ª ed., Madrid, 1981.

Derecho penal español, parte especial, 8ª ed., Madrid, 1980.

RODRIGUEZ DRANGUET, Alfonso, Defensa social, ediciones Gongora, Madrid, 1945.

RODRIGUEZ MOURULLO, Gonzalo, Derecho penal, parte general, Civitas, Madrid, 1977.

RODRIGUEZ MOURULLO, G.; BAJO FERNANDEZ, M.; COBO DEL ROSAL, M. y RODRIGUEZ RAMOS, L., Código penal con jurisprudencia y concordancias, Civitas, Madrid, 1976.

RODRIGUEZ RAMOS, Luis, Temas de derecho penal, Madrid, 1977.

El resultado en la teoría jurídica del delito, en Cuadernos de política criminal, I, 1977, 49.

La pena de galeras en la España moderna, en Anuario, 1978, 259.

Apuntes de derecho penal, parte especial, I y II, Madrid, 1979-80.

RODRIGUEZ SOLIS, Enrique, Historia de la prostitución en España y en América, Biblioteca nueva, 1921.

ROGEAT, M., Moeurs et prostitution, Nouvelles éditions latines, Paris, 1935.

- ROJAS, Fernando de, La Celestina, 3ª ed., Espasa Calpe, Buenos Aires, 1946.
- ROMIEUX, C., Etude sur la prostitution à Toulouse, Toulouse, 1914.
- ROSAL, Juan del, Política criminal, Bosch, Barcelona, 1944.
- La personalidad del delincuente en la técnica penal, 2ª ed., Valladolid, 1953.
- Tratado de derecho penal español, parte general, I, Madrid, 1969, II, Madrid, 1972.
- ROSAL, Juan del; COBO, M.; RODRIGUEZ MOURUULLO, G. y CASTRO, B.F., Código penal con jurisprudencia, concordancias y comentarios, Madrid, 1964.
- ROSSO, G., I delitti di lenocinio e sfruttamento della prostituzione, Casa editrice stamperia nazionale, Roma, 1960.
- ROURA MORENO, Edgardo H. de, Derecho penal, parte especial, Perrot, Buenos Aires, 1955.
- RUBIANES, Carlos J., El Código penal y su interpretación jurisprudencial, De-palma, Buenos Aires, 1974.
- RUGGIERO, G., Inapplicabilità dell' art. 538 cod. pen. al reato di sfruttamento di prostitute, en Nuovo dir., 1961, 535.
- RUSCHENA, S., Prostituzione. Tolleranza abituale e favoreggiamento. Diversità. Tollerato alloggio alberghiero di persona dedite alla prostituzione. Co-sfruttisce tolleranza abituale, en Cass. pen., 1967, 1212.
- RYAN, M., Prostitution in London, London, 1839.
- SAAVEDRA, Alfredo M., Prostitución no reclamada, ediciones de la sociedad mexicana de eugenesia, A.C., México, 1968.

- SABATER TOMAS, Antonio, Peligrosidad y delincuencia, Naufa, Barcelona, 1972.
- SABATER SANZ, Antonio, El test de Szondi en sexología forense, Fragua, Murcia, 1972.
- SACOTTE, Marcel, La prostitución, Fontanella, Barcelona, 1966.
- SAENZ DE PIPACON Y MEDGS, Javier, Delincuencia política internacional, especial consideración del delito de genocidio, Madrid, 1973.
- SAINZ CANTERO, José A., La reforma del derecho penal sexual, en Anuario, 1978, 248.
- SALDAÑA, Quintiliano, Los orígenes de la criminología, Madrid, 1914.
- Siete ensayos sobre sociología sexual, Mundo latino, Madrid, 1929.
- Sociología social, Mundo latino, Madrid, 1929.
- Nueva criminología, traducción del francés por Jaime Masaveu, M. Aguilar editor, Madrid, 1936.
- SALILLAS, Rafael, El delincuente español, hampa, Lib. Victoriano Suarez, Madrid, 1898.
- La teoría básica (bio-sociología), I, Lib. Victoriano Suárez, Madrid, 1901.
- SALVADOR, Humberto, Esquema sexual, Zig-zag, Santiago de Chile, 1939.
- SALVADOR CAMPOS, C. Los delitos sexuales, Peña y cia, Montevideo, 1934.
- SAMPOOLI, Antonio, La prostituzione nel pensiero del settecento, Rimini Cosmi, 1973.
- SAITCHEZ TEJERIDA, Isaias, Derecho penal español, parte especial, 5ª ed. Madrid, 1950.

- SANDRELLI, E., La prostituzione in Italia dopo quattro anni di applicazione della legge 20 febbraio 1958, n.75, in Critica pen. med. leg., 1962, 226.
- SANGER, William, The history of prostitution, Harper and brothers, Nueva York, 1958.
- SANTACROCE, G., Osservazioni sul delitto di lenocinio a mezzo stampa, in Giur. mèrito, II, 1975, 9.
- SANTORO, Arturo, Manuale di diritto penale, parte special, Unione tipografica editrice torinese, Torino, 1965.
- SANTOS CRUZ, Francisco J. dos, Da prostituição na cidade de Lisboa, ou considerações historicas, higienicas e administrativas em geral sobre as prostitutas, Lisboa, 1841.
- SASLAUSKY, Luis, Psicoanálisis de una prostituta, ediciones La Reja, Argentina, 1970.
- SAVIOTTI, C., Sfruttamento e lenocinio, in Arch. pen. II, 1960, 483.
- SCAGLIONE, A., Sfruttamento della prostituzione, costituzione di parte civile della persona sfruttata, in Riv. pen. I, 1971, 398.
- SCTASCIA, Gaetano, Varietà giuridiche scritte brasiliani di diritto romano e moderno, Dott. A. Giuffrè editore, Milano, 1956.
- SCOTT, G., The history of prostitution, Nueva York, 1936.
- SCREMIN, Luigi, La prostituzione e la morale, Ins. di prop. libraria, Milano, 1949.
- SCHLEGEL, Histoire de la prostitution en Chine, Paris, 1908.
- SELLIER, O., Evolution de la prophylaxie antivénérienne chez les prostituées, Paris, 1943.

SERVAIS, Jean-Jacques y LAUREND, Jean-Pierre, Histoire et dossier de la prostitution, éditions Planète, Paris, 1965.

SEVERINO, P., L'ambito di applicazione dell' art. 4 n. 7 della legge 20 febbraio 1958, n. 75, en Arch. pen., II, - 1972, 430.

SICILIANO, F., Condotta finalizzata nel favoreggiamento alla prostituzione, en Giust. pen. II, 1968, 796.

SICOT, M., La prostitution dans le monde, Paris, 1964.

SIGHELE, Scipio, Le crime à deux, 2^e ed. Paris, 1910.

SIMONOT, O., Psychologie physiologique de la prostituée, Paris, 1911.

SOLADO, Susana, El problema de la prostitución y las Naciones Unidas, Lima, 1952.

SOLER, Sebastian, Anteproyecto de Código penal argentino, Ministerio de Educación y Justicia de la nación, Buenos Aires, 1960.

Derecho penal argentino, III, Tipografía editorial Argentina, Buenos Aires, 1976.

SOTO, Juan, Gufa secreta de Galicia, Al-Borak, Madrid, 1976.

STAMPA BRAUN, José Maria, Las ideas penales y criminológicas de L. A. Seneca, Valladolid, 1950.

Introducción a la ciencia del derecho, Valladolid, 1953.

TACITO, Publio Cornelio, Los anales, Espasa Calpe, Madrid, 1944.

TAMMEO, G., La prostituzione, Torino, 1890.

TARDIEU, Ambrosio, Estudio médico-legal sobre los delitos contra la honestidad, traducido de la 7^a ed. francesa por Prudencio Sereñana y Parfagas, Barcelona, 1882.

- TERRADILLOS, Juan, Peligrosidad social y estado de derecho, Akal, Madrid, 1981.
- THOMPSON, George N., Psychiatric aspects of prostitution control, en The American journal of psychiatry, Vol. 101, Baltimore, 1944-45, 677.
- TISSOT, J., El derecho penal, traducción de A. Garcia Moreno, F. Góngora y cia, Madrid, 1880.
- TOMAS Y VALIENTE, Francisco, El derecho penal de la monarquía absoluta, (siglos XVI, XVII y XVIII), Tecnos, Madrid, 1969.
- TORIO LOPEZ, Angel, La estructura típica del delito de coacción, en Anuario, 1977, 19.
- TOVAR DE LEMOS, A., Inquerito acerca da prostituição e doenças venereas em Portugal, Lisboa, 1950.
- TUDELA, Mariano, Biografía de la prostitución, Ferma, Barcelona, 1962.
- TULLIO, Benigno de, Principios de criminología clínica y psiquiatría forense, traducción de la 3ª ed. italiana por Domingo Teruel Carralero, Aguilar, Madrid, 1966.
- UNDURRAGA IZQUIERDO, Raul, Crímenes y simples delitos contra el orden de las familias y contra la moralidad pública, Santiago de Chile, 1938.
- VACATELLO, G., Inapplicabilità dell' art. 538 c.p. al delitto tentato di sfruttamento della prostituzione, en Foro pen. 1967, 96.
- VAHILLO, Fernando de, La prostitución y las casas de juego consideradas desde un punto de vista político, legal, moral y económico, Madrid, 1872.

- VAULTIER, R., Police et prostitution au XVIII^e siècle, Paris, s.f.
- VENDITTI, R., Reati previsti dalla legge Merlin e misura di sicurezza detentiva, en Giur. it., II, 1961, 155.
- VENTOSO, Juan A., Contra la esclavitud de la mujer, en Semanario Ecclesia, año XV, num. 748, Madrid, 12, nov. 1955.
- VENTRELLA, D., In tema di favoreggiamento della prostituzione en Arch. ric. giur., 1960, 1397.
- VEZCHERE, F., Prostitution et syphilis, Clermont, 1808.
- VERON, Michel, Droit pénal special, Masson, Paris, 1976.
- VIADA Y VILLASECA, Salvador, Código penal reformado de 1870, con las variaciones introducidas en el mismo por la ley de 17 de julio de 1876 concordado, III, 4^a ed., Madrid, 1890.
- VIADER VICES, Antonio, Criminalidad juvenil (infractores infanto-juveniles), Marisal, Madrid, 1974.
- VICENTE, Sabino, Derecho penal, III, Sugeres literarias, Sao Paulo, 1967.
- VIDONI, Giuseppe, Prostitutas y prostitución, Editorial Javier Morata, Madrid, 1931.
- VIEIRA, Manuel A., Derecho internacional penal y derecho penal internacional, Fundación de cultura universitaria, Montevideo, 1966.
- DIESTI, G., Dieci anni di legge Merlin, en Foro Trani, 4, 1968, 13.
- VIGNE, P., Prophylaxie sociale antivénérienne et réglementation de la prostitution, Marsella, 1939.

- VIVIEN, R. A., Solution au probleme de la prostitution,
Lille, 1960.
- VIZCAINO PEREZ, Vicente, Compendio de derecho público y común de España o de las leyes de las siete partidas, -
Joaquin Ibarra, Impresor de la Camara de S.M., Madrid,
MDCCLXXXIV.
- VOGLICOTTI, Gabriel R., La prostitución más cara del mundo,
traducción de Mario Montalban, Picazo, Barcelona, 1977.
- WALKER, Kenneth, Fisiología del sexo y su significado social,
traducción de la 6ª edición inglesa por Eduardo Warshawer, Pingüino, Buenos Aires, 1947.
- WELZEL, Hans, Derecho penal alemán, parte general, 11ª ed.
traducción de Juan Busíos Ramirez y Sergio Yañez Perez,
Editorial jurídica de Chile, Santiago de Chile, 1970.
- WESTON, Charles, Tráfico humano, traducción de José Maria
Cafias, Toray, Barcelona, 1962.
- XENOFONTE, Socrates, traducción de Juan Bergua, Madrid, 1954.
- XOLF, H., Vite controverse autour de la prostitution: réglementation ou abolition?, Presses modernes, Paris, 1935.
- ZACCARIA, R., Sullo stato quale persona offesa nel reato di
sfruttamento di prostitute, en Foro it., II, 1966, 496.
- ZACCARINI, A., Osservazioni in tema di reato di sfruttamento
di prostitute, en Riv. pen., II, 1957, 474.
- ZAFFARONI, Eugenio Raul, Teoría del delito, Ediar, Buenos Aires, 1973.
- ZALBA, Marcelino, La prostitución ante la moral y del derecho, editorial Redención, Madrid, 1942.

-582-

¿Reglamentación o abolicionismo?, en Semanario
Ecclesia, año XV, núm. 745, Madrid, 22 oct. 1955.'

ZALBIDEA, Víctor, El delito sexual en España, 1944-1974,
Sedmay, Madrid, 1975.'

-583-

APENDICE II

Textos histórico-jurídicos, legislación, convenios,
congresos y acuerdos internacionales.

En este apéndice presentamos los documentos histórico-jurídicos citados, junto con disposiciones y estudios que tienen relación directa con el tema analizado.

Textos histórico-jurídicos.

Código de HAMMURABI.- Sagrada Biblia.- Colección de Cánones de la Iglesia española.- Cuerpo del Derecho civil romano y el Digesto de Justiniano.- El Corán.-

Fueros de Aragon, Baeza, Coria, Cuenca, Juzgo, Real, Salamanca y Urviesca.

Las Siete Partidas del Rey Don Alfonso el Sabio.

Novísima Recopilación de las Leyes de España.

Decretos del Rey Don Fernando VII.

Códigos españoles concordados y anotados.

Reglamentos.

Reglamentación de la Sección de salubridad pública en sus secciones de higiene de las nodrizas y prostítuas. Madrid, 1877.

Reglamento de higiene de la prostifución aprobado por el Gobernador civil de la provincia en 16 agosto 1895. Albacete, 1907.

Reglamento provincial para el servicio de higiene de la prostifución en Palencia, Palencia 1908.

Reglamento provincial de higiene de la prostifución para la ejecución en Madrid de la Real Orden de 1º de marzo de 1908, Madrid, 1909.

Reglamento Ley Vagos y Maleantes, 3 mayo 1935, modificaciones 23 noviembre 1935 y 4 mayo 1948.'

Decretos, Ordenes y Circulares.'

Decreto 28 junio 1935, prostitución, enfermedades venéreas.'

Decreto-Ley 3 marzo 1956 sobre abolición de centros de tolerancia y otras medidas relativas a la prostitución.'

Orden 23 de abril por la que se dictan normas para la aplicación del Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956 sobre prostitución, B.O.E. 26 abril 1956.'

Circular número 47 de la Junta Nacional.

Circular número 49 de la Junta Nacional.

Circular del Excmo. Sr. Fiscal del T.S. sobre Decreto-Ley de 3 de marzo de 1956.'

Circulares de la Fiscalía del Tribunal Supremo relacionadas con la ley sobre peligrosidad y rehabilitación social, Madrid, 1972.'

Leyes.

Ley 21 julio 1904.'

Ley de Vagos y Maleantes 4 agosto 1933.'

Ley sobre Peligrosidad y Rehabilitación Social 4 agosto 1970, reforma por Ley 77/1978, 26 diciembre de modificación de Ley Sobre Peligrosidad y Rehabilitación social y su reglamento, B.O.E. 11 enero 1979.'

Loi n° 75-229 du 9 avril 1975 habilitant les associations constituées pour la lutte contre le proxénétisme à exercer l' action civile, Journal officiel de la republique française 11 avril 1975.'

Ley 20 febbraio 1968 (ley Merlin).'

Convenios

Convenio Internacional de 30 de septiembre de 1921 para la represión de "la trata de mujeres y niños".

Convenio Internacional de 11 octubre 1933 para la represión de "la trata de mujeres mayores de edad".

Convenio para la represión de la trata de personas y de la explotación de la prostitución ajena. Adoptado por resolución de 2 de diciembre de 1949 por la Asamblea General de la O.N.U. Ratificado por España el 18 de junio de 1962.

Acuerdo Internacional de 18 de mayo de 1904 para la represión de "la trata de blancas".

Sociedad de Naciones. Abolición. Abolición de los burdeles. Ginebra 1934.

Naciones Unidas. Estudios sobre la trata de personas y la prostitución. Naciones Unidas, Nueva York, 1959.

Congresos.

Congrès international ID, la repression de la traite de blanches, tenu á Madrid les 24-28 octobre 1910.

Congrès de Cambridge. La prostitution, quelques problemes actuels, 27-30 septembre 1960, Federation abolitioniste internationale. Geneve 1961.

Patronatos.

Patronato Real para la represión de la trata de blancas, Disposiciones generales. Madrid, 1903.

Patronato de protección de la mujer. Memoria correspondiente al año 1942. Informe sobre la moralidad pública en España, redactado por la secretaria técnica de la Junta Nacional y aprobado por la comisión permanente en la sesión de 9 febrero 1943. Madrid, 1943.

España.

Códigos penales.

C.p. 9 junio 1822, C.p. 19 marzo 1848; C.p. reformado 30 junio 1850, C.p. reformado 17 junio 1870, C.p. 8 septiembre 1928; C.p. reformado 27 octubre 1932; C.p. texto refundido 27 diciembre 1944, C.p. texto revisado 28 marzo 1963; C.p. texto refundido conforme a la Ley 44/1971 de 15 de noviembre.

Anteproyectos de Código penal de 1870 y 1938 de F.E.T. y de las J.O.N.S.

Proyectos de Código penal de 1821, 1939 y 1980.

Proyectos de Código criminal de 1830, 1831 y 1834.

-588-

APPENDICE III

Jurisprudencia.

En este apéndice se recoge cronológicamente toda la jurisprudencia consultada y citada relacionada directamente con el delito de proxenefismo, que ha sido extraída de la Colección Legislativa de España, Jurisprudencia criminal. Edición oficial del Ministerio de Justicia.

<u>Año 1877</u>	<u>Año 1930</u>
5 de diciembre	6 de octubre
<u>Año 1878</u>	<u>Año 1931</u>
29 de noviembre	1 de julio
<u>Año 1904</u>	<u>Año 1933</u>
1 de julio	5 de mayo, R.1923-33, 2354 (4)
<u>Año 1906</u>	5 de mayo
31 de enero	<u>Año 1940</u>
<u>Año 1909</u>	14 de mayo
5 de febrero	<u>Año 1942</u>
<u>Año 1910</u>	23 de octubre
6 de abril	<u>Año 1943</u>
<u>Año 1919</u>	7 de enero
8 de julio	<u>Año 1944</u>
<u>Año 1924</u>	2 de diciembre
28 de noviembre	<u>Año 1945</u>
<u>Año 1926</u>	12 de mayo
4 de diciembre	<u>Año 1946</u>
<u>Año 1927</u>	11 de abril
25 de mayo	<u>Año 1947</u>
	22 de diciembre.

Año 1950

16 de octubre

Año 1954

21 de diciembre

Año 1955

9 de diciembre

Año 1963

25 de abril

11 de mayo

31 de mayo

14 de junio

28 de septiembre

22 de octubre

11 de noviembre

6 de diciembre

Año 1964

14 de febrero

7 de marzo

19 de marzo

4 de abril

10 de abril

19 de mayo

22 de mayo

26 de mayo

15 de junio

28 de septiembre

20 de octubre

5 de noviembre

18 de noviembre

21 de noviembre

9 de diciembre

14 de diciembre.

Año 1965

22 de mayo

12 de junio

21 de junio

25 de junio

30 de octubre

Año 1966

24 de marzo

4 de abril

2 de junio

8 de junio

19 de septiembre

3 de octubre

5 de octubre

20 de octubre

22 de octubre

13 de diciembre

17 de diciembre

Año 1967

27 de enero

5 de febrero

9 de febrero

19 de abril

26 de abril	<u>Año 1969</u>
6 de mayo	23 de enero
18 de mayo	7 de febrero
27 de junio	3 de marzo
5 de octubre	18 de marzo
21 de octubre	25 de marzo
30 de octubre, nº 1186	29 de marzo
30 de octubre, nº 1192	9 de abril
7 de diciembre	17 de abril
21 de diciembre	21 de abril
<u>Año 1968</u>	2 de mayo
26 de febrero	12 de mayo
1 de marzo	20 de mayo
5 de marzo	22 de mayo
11 de marzo	30 de mayo
22 de marzo	31 de mayo
26 de marzo	3 de junio
4 de abril	16 de junio
16 de abril	30 de junio
24 de abril	4 de julio
23 de septiembre	14 de julio
5 de octubre	19 de septiembre
28 de octubre	24 de septiembre
29 de noviembre	15 de octubre
10 de diciembre	10 de noviembre
11 de diciembre	19 de noviembre
16 de diciembre	<u>Año 1970</u>
	22 enero

12 de febrero	30 de noviembre
22 de marzo	2 de diciembre
30 de marzo	4 de diciembre
30 de abril	7 de diciembre
20 de mayo	20 de diciembre
21 de mayo	21 de diciembre
22 de mayo	23 de diciembre.
2 de junio	<u>Año 1972</u>
3 de junio	20 de enero
26 de junio	29 de enero
13 de octubre, n° 1040	8 de febrero
13 de octubre, n° 1048	9 de febrero
9 de noviembre	25 de febrero
22 de diciembre	10 de marzo
<u>Año 1971</u>	22 de marzo, n° 450
1 de marzo	22 de marzo, n° 456
4 de marzo	27 de marzo
2 de abril	19 de mayo
22 de abril	27 de mayo
22 de mayo	30 de mayo
31 de mayo	2 de junio
2 de junio	6 de junio
8 de junio	9 de noviembre
9 de junio	10 de noviembre
21 de junio	17 de noviembre
26 de junio	22 de noviembre
6 de julio	23 de noviembre
14 de octubre	6 de diciembre

7 de diciembre,nº 1730	3 de diciembre
7 de diciembre,nº 1731	17 de diciembre,nº 1608
19 de diciembre	17 de diciembre,nº 1612
22 de diciembre,nº 1832	27 de diciembre
22 de diciembre,nº 1836	<u>Año 1974</u>
<u>Año 1973</u>	3 de enero
17 de enero	1 de febrero
18 de enero	5 de febrero
27 de enero	22 de febrero
30 de enero	3 de abril
3 de marzo	5 de abril
20 de marzo	15 de abril
22 de marzo	25 de abril
7 de abril,nº 567	8 de mayo
7 de abril,nº 569	9 de mayo
12 de abril,nº 600	14 de mayo
12 de abril,nº 606	18 de mayo,nº 832
19 de mayo	18 de mayo,nº 834
29 de mayo	31 de mayo
22 de junio	2 de junio
26 de junio	15 de junio
4 de julio	18 de junio
4 de octubre	21 de junio
10 de octubre	24 de junio
23 de octubre	27 de junio
6 de noviembre	3 de octubre
13 de noviembre	17 de octubre
18 de noviembre	30 de octubre

6 de noviembre
14 de noviembre
18 de noviembre
10 de diciembre
30 de diciembre

Año 1975

18 de enero
12 de febrero
14 de febrero
15 de febrero
4 de marzo
8 de marzo
14 de marzo

12 de octubre
17 de octubre
5 de noviembre
6 de noviembre
20 de noviembre
24 de noviembre

Año 1976

9 de febrero
13 de febrero
16 de febrero
5 de marzo
19 de marzo
23 de marzo
26 de marzo

27 de marzo
20 de abril
22 de abril
4 de mayo

14 de mayo
17 de mayo

20 de mayo

2 de junio

18 de junio

22 de junio

28 de junio

19 de noviembre

Año 1977

18 de enero

25 de enero

27 de enero

8 de febrero

12 de febrero

22 de febrero

1 de marzo

4 de marzo

11 de marzo

18 de marzo

31 de marzo

4 de abril

11 de abril

22 de abril

3 de mayo	24 de octubre
4 de mayo	3 de noviembre
5 de mayo	6 de noviembre
18 de mayo	10 de noviembre
6 de junio	17 de noviembre
21 de octubre	20 de noviembre
30 de noviembre	27 de noviembre
<u>Año 1978</u>	30 de noviembre
27 de febrero	<u>Año 1979</u>
21 de abril	22 de enero
25 de abril	5 de febrero
30 de abril	7 de febrero
12 de mayo	4 de octubre
26 de septiembre	26 de octubre
4 de octubre	3 de diciembre.
23 de octubre	

(4) Cuando se dan dos o más sentencias sobre "Delitos relativos a la prostitución" coincidentes en una misma fecha, se especifica el número de registro correspondiente, en caso contrario se entiende que en las fechas reseñadas no ha sido dictada más que una sentencia relativa al tema.

